POR EL DO L. D. GASPAR

PAEZ DE BARRIONVEVO, ABOGADO de los Reales Consejos, y Alcalde mayor de la ciudad de Malaga, en defensa de la Real jurisdicion.

EN EL PLEYTO

CON EL LICENCIADO DON Alonso de Cabrera, Fiscal general del Obispado de dicha ciudad, por la jurisdicion Eclesiastica que exerce el Doctor don Lazaro de Guzman, Canonigo Doctoral, Prouisor, y Vicario general de dicha ciudad, y Obispado.

En Granada, en la Imprenta Real. Por *Francisco Sanchez*, en frente de el Hospital del Corpus Christi. Año de 1660.

AVNQVE en el discurso de esta alegacion referiré muchas circunstancias del verdadero hecho de los autos, lo substancial se reduze, aque en veynte y tres de Iunio deste año el dicho don Alonso de Cabrera querellô ante el Prouisor de la ciudad de Malaga de Bernabe Tribiño, escriuano de dicha ciudad, Antonio Caualliero, Alguazil, y de los demas culpados, diziendo, que la noche del dia antecedente, estando en la Iglesia de san Pablo, ayuda de parroquia de los Martires, Francisco Hiz, asido a las aldauas, los Reos le quisieron sacar por fuerça, y porque daua vozes pidiendo Iglesia le dieron muchos golpes, cõ las espadas, y vna cuchillada en la cabeça, de que cayô en el suelo, y mucha sangre en la parte de dicha Iglesia, y su vmbral, y al ruydo salieron el Licenciado don Ioseph Coronado, teniente de Cura, y Pedro Castillo, Sacristan, los quales reprehendieron a dichos ministros, y ellos respondieron con descortesia, y le embistieron a dicho Cura, dandole en los pechos con la guarnicion, y vna puñalada en la frente, de que estaua mal herido, representa la grauedad de el delito de sacrilegio, y concluye, *que para que se declaren por excomulgados, y se les imponga la penitencia que corresponde a sacrilegio, de forma que merezcan absolucion de quien la deua dar*, auida informacion, que ofrece, mande prender los culpados, y a mayor abundamiento seles notifique mandamiẽto de comparendo, que a su tiempo protesta acusarles mas en forma.

2 ¶ Y por otrosi dixo, que atento los querellados eran ministros de la justicia Real auia de tener dificultad impartir el auxilio para la prision, y tambien era contingente lo escusasse la justicia diziendo auia preuenido, y porque vno y otro no podia embaraçar el juyzio intentado, que era *priuatiuo del Prouisor en quanto a proceder a la declaracio de la excomuniõ, y remission de autos a la Sede Apostolica*, suplicaua mandasse citar en forma a los querellados,

rellados, para que se hallassen presentes a verse declarar por excomulgados, y que diessen poder a Procurador, y parecicssen personalmente ante su Santidad a pedir absolucion.

3 ¶ Recibiôse informacion al tenor de la querella, y de ella, y declaraciones del Francisco Hiz, y Licenciado don Ioseph Coronado resulta vehemente indiciado Iuan Fernandez del auer herido al dicho don Ioseph, dizen los testigos oyeron darle vna bofetada a Iuan Fernandez, y otras disculpas que omito por no concernientes a el punto de que aora se trata, solo advierto, que en esta informacion ay quatro testigos contestes que aquella misma noche, estando curando al teniente de Cura, embiô el Alcalde mayor vn recaudo, diziêdo le pesaua mucho, y que castigaria muy bien a Iuan Fernandez, que ya lo auia preso, y preuenido en la causa.

4 ¶ El Fiscal diô peticion pidiendo requisitoria de auxilio para prender a Iuan Fernandez, y a mayor abundamiento se le notificara mandamiẽto de comparendo.

5 ¶ El dia quatro de Iulio, vista la informacion, mandô el Prouisor prender a Iuan Fernandez, y que le embargassen sus bienes, y para ello despachar requisitoria de auxilio.

6 ¶ Con efecto se despachô el mismo dia dicha requisitoria de auxilio, hablando con el Alcalde mayor.

7 ¶ Y sin que se hiziesse notoria, ni otra diligencia, prouee auto el Prouisor el dia tres de Agosto, que por quanto se le auia dado noticia por don Francisco Durango, que Iuan Fernandez estaua en las casas de don Rodrigo de Cabrera con dos carauinas, y que por ser criado del dicho Alcalde mayor, no auiendole preso desde el dia que cometiô el delito, y le consentia andar en la ciudad, *dudaua le impartiesse el auxilio a la requisitoria despachada, y atento a que sin dicho auxilio, por ser el delito sacrilegio calificado podia proceder a prision*, mandô, que don Alonso de Maqueda, don Francisco Durango,

y Am-

y Ambrosio de Molina lo prendiessen, y traxessen a la carcel Eclesiastica, y pusiessen a buen recaudo, que para todo les daua comission,

8 ¶ Este dia se pone por diligencia, que en cumplimiento del auto antecedente fueron los tres referidos a las casas de don Rodrigo de Cabrera, que entrò don Francisco Durango, y a la puerta se quedaron los dos, y hallando a Iuan Fernandez y va a salir huyendo, y don Alonso lo detuuo, y asiò de los cabellos, y atò vn pañuelo de vn braço, y trayendolo preso a la carcel Eclesiastica se desasiò, y se fue.

9 ¶ El dicho Alcalde mayor hizo cabeça de processo el mismo dia tres de Agosto contra don Alonso de Maqueda, Alguazil de dicho Prouisor, don Francisco Durango su teniente, y vn Notario, por dezir, que contrauiniendo a la disposicion de derecho, y leyes Reales, auian ydo de su autoridad, y preso, sin impartir el auxilio, y braço secular, a Iuan Fernandez de Ludeña, lego, y persona seglar, y para conseguir la prision le encararon vn arma de fuego, y le hizieron malos tratamientos, y despues trayendolo los dichos Alguazil, y teniente asido por las calles publicas, se soltò, y y va huyendo, y cõ nota y escandalo dauan grandes vozes, diziendo el dicho don Alonso de Maqueda a don Francisco Durango le tirasse, y para castigar delito tan graue, cometido en perjuyzio de la Real jurisdicion, mandò auer informaciõ, y hazer las diligencias necessarias, y por estar ocupado en otros negocios del servicio de su Magestad, cometiò las que no pudiesse por su persona, a Bernardino Delgado, escriuano.

10 ¶ El Alcalde mayor examinò vn testigo, y el escriuano seys, y juntas sus deposiciones se verificò la cabeça de processo con calidades mas agrauantes, porque en el acto del prender a Iuan Fernandez dize Antonia Perez, en cuya casa estaua, que llegò don Francisco Durango dicho dia, como a las diez, ò onze de la mañana a llamar de parte del Prouisor a Maria de Frias, que tambien viuia en dicha casa, que en el interim que se puso el manto para yr,

hablò

hablò dicho don Francisco con vn moço que se llama Iuã Fernãdez, y le pregũtò en q̃ estado estaua su negocio; a que respondiò le tenia en buen estado, y que a otro dia se auia de presentar, y el dicho don Francisco le aconsejò no hiziesse tal, hasta que hablaran a el Clerigo, y baxasse de la querella, y que en llegando el caso le tendria en su Audiencia para todo lo que le quisiera mandar, y con esto se fue dicho don Francisco con la Maria de Frias. Y despues de mucho rato bolviò dicho don Francisco Durango, y preguntò si auia venido dicha Maria de Frias, y dicho Iuan Fernandez estaua sentado en el vmbral de la puerta del corral, y don Francisco tomò vna pistola que auia arrimada a vn rincon, y le alçò el gato, y dixo: Date a prision. Y Iuan Fernandez se fue huyendo hâzia la puerta, y don Francisco diò vozes diziendo: Don Alonso de Maqueda, que se và. Y a este tiempo acudiò dicho don Alonso, y assiò a Iuan Fernandez de los cauellos, y lo sujetaron, a lo qual les assistiò Ambrosio de Molina, Notario, sin lleuar ministros de la justicia Real, y que lo maltrataron de obra, y palabra, miraron las faldriqueras, y lleuaron asido, y dicho don Francisco la pistola en la mano, y dentro de vn instante viò venir a Iuan Fernandez huyendo de ambos, y que el dicho don Alonso dezia: Tirale, tirale. Y viendo no lo podian alcançar, se bolvieron casa de la testigo, le hizieron diferentes preguntas, visitaron el aposento de Maria de Frias, y diziendoles, que como no traiã ministros de la Real justicia, respondieron, no necesitauan de ello, porque traian vn papelon de el Prouisor.

11 ¶ Iuan Fernandez, examinado por el escriuano, contesta en todo el acto de la prision, y añade le *lleuaua don Alonso de Maqueda asido de la pretina de los calçones, y don Francisco le atò vn pañuelo de la muñeca, y lo traìan por la calle que llaman de Bara a la carcel Obispal*, que començò a bregar, se desasiò, sacaron las espadas, fueron tras el, y don Alonso diziendo: Tirale, tirale, &c.

12 ¶ Los demas testigos, cõforme el sitio en que se hallaua cada vno, lo vieron lleuar asido de la pretina de los calçones, y con vn lienço a la muñeca, se desasiò, fueron tras del, oyeron dezir a vno: Tirale, tirale. Que don Francisco metiò la baqueta, a ver si estaua cargada la pistola. Y todos contestan no huuo ministros de la justicia Real, se causò mucha nota, y escandalo, &c.

13 ¶ El Alcalde mayor proueyò auto el dia cinco de Agosto, con vista desta informacion, mandando prender por este delito a los dichos don Alonso de Maqueda, don Francisco Durango, y Ambrosio de Molina, Notario.

14 ¶ Y el dia nueue de dicho mes hizo nueua causa, de que se le auia dado noticia que los ministros Eclesiasticos han hecho de pocos dias a aquella parte prisiones de legos sin impartir, y en ella examinò testigos, que dixeron la costumbre de Malaga de impartir el axilio, y braço seglar los juezes Eclesiasticos para prender legos, y que de pocos dias a esta parte no se auia impartido para algunas prisiones, y mencionã vna de Antonio de Hariza, y otra de dos mugeres. Y el dia catorze, con noticia de que don Alonso de Maqueda estaua preso en la carcel Real, de pedimiento de don Baltasar de Cisneros, por vna deuda, mandò el Alcalde mayor embargarlo por esta causa, y creò Fiscal en ella, el qual pidiò testimonio de como a dicho D. Alonso de Maqueda se le hizo otra causa por vender carne en su casa, y fue desterrado de Malaga por tiempo de dos años, el vno prociso, y otro voluntario, por sentencia que consintiò, auiendosele notificado en persona en veynte y siete de Setiembre de 659. y con efecto se puso, y embargò por el quebrantamiento del destierro.

15 ¶ Este dia catorze de Agosto, dlon Alonso de Cabrera, Fiscal Eclesiastico, diò querela ante el Prouisor del Alcalde mayor, y demas culpados, refiriendo estar preso don Alonso de Maqueda, que como ministro de la Casa, y Audiencia del

señor

señor Obispo deuia gozar del preuilegio de inmunidad, y en particular siendo Alguazil mayor, ofreciò informacion, y pidiò mandamiento con censuras contra el dicho Alcalde mayor.

16 ¶ Dada la informacion de como don Alonso estaua preso en la carcel Real, y que le tenian con vn par de grillos, proueyò auto el Prouisor, para que el Alcalde mayor, dentro de tres horas de la notificacion, se inhibiera, y remitiera preso, y autos pena de excomunion mayor, ò diesse razon por si, ò su Procurador, y en el interim no procediesse en la causa, de oficio, ni a pedimiento de parte, baxo de dicha pena, y de 50ff. marauedis para gastos de infieles, y con apercebimiento, de agrauar las censuras, hasta poner cessacio à Diuinis.

17 ¶ El Alcalde mayor pareciò dentro de el termino de tres horas, presentò traslado de la informacion referida, hecha contra el dicho D. Alonso de Maqueda, y peticion pidiendo se inhibiera el Prouisor, lo dexasse proceder en la causa, por tocarle su conocimiento, respeto de ser lego, y sujeto à la Real jurisdicion, y auer cometido graue delito de prender lego sin impartir, en contrauencion de las leyes Reales, y represētò las demas prisiones, todo en fraude de la Real jurisdicion.

18 ¶ El Fiscal insistiò se agrauaran las cēsuras, porque don Alonso, por familiar del señor Obispo, y su Alguazil mayor, deue gozar del fuero, y porque prendiò a Iuan Fernandez por mandado de su juez, y en causa de sacrilegio, que se puede sin impartir auxilio, y porque era criado del Alcalde mayor, con que fuera ocioso el impartir, y pidiò se pusiera testimonio de la causa hecha contra Iuan Fernandez por el sacrilegio.

19 ¶ El dia quinze proueyò auto el Prouisor, que atento la jurisdicion Eclesiastica estaua despojada, reservando en si dar traslado de la peticion del Fiscal al Alcalde mayor, y el poner el testimonio pedido, se despache mandamiento, para que el Alcalde mayor dentro de vna hora, assignada por

tres

tres plaços, entregue en la carcel Eclesiastica a don Alonso de Maqueda, y al Notario los autos originales, y passado el termino lo declara por excomulgado, y manda lo pongan en las tablillas, y protestò proceder hasta poner cessacio.

20 ¶ Con algunas diligencias de auer buscado al Alcalde mayor, y no auerlo hallado, y dicho en su casa, que no estaua en ella, se puso en las tablillas por excomulgado aquel dia quinze, a las tres de la tarde, y a otro dia diez y seys, por peticion del Fiscal lo declarò de participantes. Y con segundas diligencias, y otra peticion, a las ocho de la noche del mismo dia lo declarò de anatema, y esta declaratoria se le notificò a las diez de la noche al Alcalde mayor, yendo de ronda.

21 ¶ El Fiscal diò peticion, que no auia cumplido, pidiò pusiesse Ecclesiastico entredicho. Auto el dia diez y seys cumpliesse el Alcalde mayor el mandamiento despachado dentro de dos horas, con apercebimiento, que pondria entredicho, y correrian por su cuenta los daños. Pusieron otras diligencias, q̃ a pedimiento del Fiscal se huuierõ por bastantes, y auiendo pedido los autos el Prouisor.

22 ¶ Diò peticion el Alcalde mayor, refiriendo auer comparecido en tiempo al primero mandamiento, presentado las causas de la prision de don Alonso, que sin darle traslado reagrauaua las censuras, y que a las diez y media de la noche, vn hombre que lo encontrò en la calle en abito de secular le auia dicho estaua excomulgado de participantes, que si era cierto, auia sido perturbado el orden judicial, mayormente no auiendo innouado, pidiò repusiesse las censuras, lo absolviera ad cautelam, y oyera en justicia, y se inhibiesse, y de lo contrario apelò, y protestò.

23 ¶ El Prouisor auto, que restituyendo a don Alonso, entregando los autos, y inhibiendose el Alcalde mayor dentro de vn quarto de hora, le oyria, y daria traslado.

24 ¶ Notificòse al Procurador del Alcal-

de

de mayor a las cinco y tres quartos de la tarde de el dia diez y seys, y por peticion del Fiscal, acusando la rebeldia.

25 ¶ El Prouisor a las siete de la tarde, morriuando no auer cumplido el Alcalde mayor, mandò poner entredicho en todas las Iglesias, Cõventos, Ermitas, y Oratorios, dentro, y fuera de los Muros, y con efecto se puso, de que ay diferentes diligencias.

26 ¶ Bolviò a alegar el Alcalde mayor, y presentò testimonio de todas las causas porque estaua preso don Alonso, que son dos, por deudas ciuiles, y los embargos por esta, y la del quebrantamiẽto del destierro. Insistiò en lo mismo, apelò, y protestò, y el Prouisor dixo se cumpliesse lo proueydo.

27 ¶ El Fiscal Eclesiastico presentò traslado de la causa contra Iuan Fernandez, que es la referida numero primero. Y vna causa pendiente ante el Prouisor de incontinencia contra Alvaro Cortès, y Antonia Perez, siendo vezinos de Velez, cõ fin de que estaua excomulgada la dicha Antonia Perez por no auer comparecido, y que assi no puede perjudicar su deposicion contra don Alonso de Maqueda.

28 ¶ Y otra contra Antonio de Ariza por incontinente, para que conste que en ella se impartiò el auxilio.

29 ¶ Y otra que se siguiò año de 635. por el Prouisor de dicha ciudad contra el Licenciado dõ Francisco de Villanueua, Alcalde mayor, por auer preso a Francisco Ortiz, Notario de su Audiencia, en que auiendose traydo a esta Corte por via de fuerça huuo auto declarando no la hazia el Prouisor en proceder contra el Alcalde mayor a que se inhibiesse, y remitiera el Notario, valiendose de ella en fuerça de exemplar.

30 ¶ En su lugar tocaremos mas por menor lo concerniente a cada vna de estas causas.

31 ¶ El dia diez y nueue de Agosto bolviò a dar peticion el Alcalde mayor repitiendo lo alega-

do, y dixo de nueuo, que tenia noticia que el Prouisor auia hecho causa contra Iuan Fernandez sobre las heridas del Licenciado Coronado, que el la tenia prouenida la noche misma que sucediò, y auia preso a Iuan Fernandez, como constaua del traslado de que hazia presentacion con el juramento necessario. Concluyò pidiendo admitiesse el Prouisor dicho traslado, y se inhibiesse.

32 ¶ En lo alto desta peticion está escrito, q̃ el Prouisor no quiso admitir el traslado de la causa, y mandò la presentasse donde conuiniesse, que no auia lugar la competencia por no estar preso Iuan Fernandez, y este decreto no está puesto.

33 ¶ En este estado, y el mismo dia diez y nueue se requiriò a el Prouisor con la Real prouision acordada, ganada en esta Corte el dia diez y siete por el Alcalde mayor, pretendiendo haze fuerça el Prouisor en conocer y proceder por esta causa, ô a lo menos en no otorgarle sus apelaciones, y la obedeciò, y mandò alçar el entredicho, y para la remisiõ de los autos, y que absolviesse por el termino de la primera fue prouision sobrecarta de la dada.

34 ¶ De este hecho naze lo preciso de diuidir la alegacion en dos articulos.

35 ¶ En el primero fundarè la jurisdicion del Alcalde mayor en el conocimiento de esta causa contra don Alonso de Maqueda, y la intrusion de el Prouisor en pretender inhibirle, y por consiguiẽte, que ha de auer auto Real de legos, declarando, que el dicho Prouisor en conocer y proceder en ella haze y comete fuerça.

36 ¶ En el segundo, que don Alonso de Maqueda no pudo prender a Iuan Fernandez sin impartir el auxilio, y braço de la jurisdicion Real, ni el dicho Prouisor mandar lo hiziesse.

37 ¶ Y en ambos articulos procurarê oponerme de las objecciones contrarias, y satisfazer a ellas.

Pri-

Primero Articulo.

38 LOS fundamentos principales que radican jurisdicion al Alcalde mayor contra don Alonso de Maqueda le asisten por ser lego, persona seglar, y Reo convenido, y como tal ha de estar sujeto a la Real jurisdicion que exerce, *l.1. §. cum vrbem, ff. de offic. Præfect. vrb. l.1. & 2. tit. 1. lib. 4. Recopilat.* Barbosa *in l. Titia, num. 31. ff. sol. matrim.* Thomas Valasco *allegat. 22. à num. 1.*

39 ¶ Taliter, que aunque el mismo consienta en la jurisdicion Eclesiastica, no puede causar perjuyzio a la Real jurisdicion, glos. *in cap. Imperialem, §. præterea de prob. feud. alien. l. consulta Divalia, C. de testam. l. 4. tit. 17. part. 3. l. 11. tit. 1. lib. 4. Recopilat.* Bart. *in l. 1. §. & post operis, ff. noui operis nuntiat.* Pereyr. *de manu Reg. tom. 1. concord. 55. & 2. tractat. cap. 35.* Bobadill, *lib. 2. cap. 18. num. 192.* Zeuall. *de cognition. viol. glos. 15. num. 20.* Anguian. *de leg. lib. 3. controuers. 22. per totam*, Carleual *disp. 2. num. 1100.*

40 ¶ Y podrâ ser castigado por la declinatoria que interpusiere, *l. 13. tit. 1. lib. 4. Recopilat.* & ibi Azeued. *num. 5.*

41 ¶ No tiene en si la causa espiritualidad alguna, ni reservacion Pontificia de su conocimiento permitiendolo su Magestad, que pudiera dar jurisdicion priuatiua al Eclesiastico, *cap. quoniam 4. de immunit. Eccles. lib. 6. cap. 3. 4. 8. 10. 13. & 17. extra de iudic. cap. 1. cum trib. seq. de foro compet. cap. quæ in Ecclesiarum 7. de constitut. l. fin. in fin. tit. 11. & l. 36. tit. 6. part. 1. l. 5. tit. 3. lib. 1. Recopilat.* optimê Pater Episcopus Villarroel *en su gouierno Eclesiastico, tom. 2. cap. 17. art. 1. à num. 11.*

42 ¶ Ni calidad aplicable por expresion, extension, ò comprehension de las ciento y treze que juntô Bobadilla dauan jurisdicion al Eclesiasti-

co

cò contra legos, *lib. 2. cap. 17. à num. 26.*

43 ¶ Antes viene a ser, pretender que don Alonso de Maqueda ha vsurpado vn derecho de Regalia, cuya conservacion pertenece a su Magestad, y en nombre suyo a sus juezes: ad textum in *l. proximè, de his quæ in testamento delentur*, ibi: *Advocatus fisci dixit vos habetis iudices vestros, l. 3. tit. 1. lib. 4. Recopilat. Y del impedimento y ocupacion de la nuestra jurisdicion, ò señorio ninguno puede conocer si no nos*, Olasco *decis. 180. num. 17.* Giurba *cõs. 49. nu. 16.* Caldas Pereyra *cons. 5. à num. 13. & 18.* Dom. Salgad. *de Reg. 3. part. cap. 10. à num. 188.* aunque fuera entre personas Eclesiasticas, Oldraldus *cons. 83 col. 2. in fin.* Rolando à Valle *cons. 89. num. 280. volum. 2.* Pat. Suarez *in defens. contra Regem Angl. lib. 4. cap. 14. num. 13.* Dom. Solorçan. *de iur. Indiar. tom. 2. lib. 3. cap. 1. à nu. 42.* Dom. Castillo *de tertijs tom. 7. cap. 12. per totum.*

44 ¶ Y que ha sido medio eficaz dicho dõ Alonso de que el Prouisor pise los limites de la jurisdicion Real, olvidando, ò menospreciando lo prudentemente preuenido, y repetidamente encargado por los señores Reyes Catolicos, en orden a que los juezes Eclesiasticos se contengan en la que exercen, *dict. l. 3. 4. & 14. tit. 1. lib. 4. Recopilat.* ibi: *Assi es razon, y derecho, que la Iglesia, y jueces della no se entrometan a perturbar la nuestra jurisdicõ Real*, mandando a las justicias ordinarias impidan y remedien el exceso que en esto huuiere, *tot. tit. 1. lib. 4. Recopilat. l. 27. tit. 25. eodem lib.*

45 ¶ Y con particularidad en el caso presente de prender a lego sin impartir el auxilio y braço seglar, hablando tambien con los Alguaziles de juezes Eclesiasticos, auiendo puesto la prohibicion absolutamente de dichas prisiones, no se contenta su Magestad de dar jurisdicion a las justicias ordinarias solamente, sino que haze a qualquier vassallo juez de semejante delito, *l. 15. tit. 1. lib. 4. Recopilat. in fin.* ibi: *Y mandamos a las nuestras justicias, y a qualesquier nuestros subditos, y naturales, que no*

con-

consientan, ni den lugar a los dichos Fiscales, y executores que hagan lo susodicho, antes, si fuere menester, lo resistan.

46 ¶ Con que deuemos juzgar a don Gaspar Paez de Barrionueuo executor de esta ley, y que en su virtud, con la informacion sumaria que hizo contra dõ Alõso de Maqueda, no se puede dudar tiene fundada la calidad de su jurisdicion, ad textum in *l. 2. §. sed si dubitetur, l. si quis ex aliena, ff. de iudic. l. 1. §. ait, ff. ne quid in flumine publico, l. 1. §. docere, ff. vi bonor. rapt. l. 6. tit. 13. lib. 8. Recopilat.* Bart. *in l. si finita, §. Iulianus, num. 2. ff. de damn. infect.* Azeued. *in l. 13. tit. 13. lib. 8. Recopilat. num. 9. & 10.* Dom. Salgad. *de Reg. 2. part. cap. 10. num. 68. cum seqq.* Pareja *de fid. instrum. tom. 1. tit. 2. resolut. 6. spec. 2. num. 245.*

47 ¶ Y como executor del mandato de su Principe no puede considerarse comete exceso alguno, *l. ab executore, ff. de appellat.* Bart. *in l. omnes populli, à num. 53. ff. de iustit. & iur.* Gratian. *discept. forens. tom. 2. cap. 232. à num. 19.* Maresc. *lib. 2. variar. cap. 77. num. 11.* Dom. Salgado *de Reg. protect. 3. part. cap. 6. à num. 12. cum seqq.*

48 ¶ Y le toca conocer de la contrauencion, y con mixto conocimiento que tiene, oyendole sus defensas a don Alonso de Maqueda, declarar si ha incurrido, ò no en las penas impuestas de confiscacion de todos sus bienes, y destierro perpetuo de los Reynos, Bart. *in l. à Diuo Pio, num. 6. ff. de re iudicat.* Bobadill. *lib. 2. cap. 20. num. 48.* Dom Salgad. *de Reg. protect. 4. part. cap. 3. num. 5.*

49 ¶ Lo qual no puede hazer el Prouisor assi porque en los Tribunales Eclesiasticos las confiscaciones de bienes no son para la camara de su Magestad, Palac. Rub. *in repet. Rubr. §. 39. nu. 13.* Peregrin. *de iur. fisc. lib. 1. tit. de is qui iura Fiscalia habent. num. 106.* Bobad. *lib. 2. cap. 17. num. 199.* Ciarlin. *tom. 1. controuers. 50. num. 37.* ex multis Augustin. Barbos. *de potest. Episcop. 3. part. allegat. 107. num. 18. cum seqq.*

50 ¶ Y esta condenacion es priuatiua de los juezes seculares, ad textum in *l. vnica, C. ne sine iussu Principi, l. 5. tit. 31. part. 7* Iulius Clar. *lib. 3. §. fin. quæst. 78. num. 5.* Martha *de iurisdict. 1. part. cap 51. & 2. part. cap. 35. num. 3.* Alfaro *de offic. Fiscalis, glos. 20. num. 159. & 152.*

51 ¶ Como porque auiendole mandado por su auto a don Alonso de Maqueda que prendiera sin pedir auxilio, para con el Prouisor no ay cuerpo de delito, sobre que funde proceder, y pretenda se le remita preso, *ad regul. iuris, qui iussu iudicis aliquid facit, nõ videtur dolo malo facere, quia parere necesse est, cum vulgatis.*

52 ¶ Y assi parece contiene dureza la pretension en querer se inhiba el Alcalde mayor de conocimiento de causa mere profana de la calidad referida, y contra persona lega de su jurisdicion, y entrarse a conocer de ella el Prouisor, concurriendo los requisitos que pide el auto Real de legos, Dom. Couarr. *practicar. cap. 35. nu. 2.* vers. *At si laicus,* Monterros. *in prax. tract at. 5. de las Chancillerias, fol. 77.* Zeuall. *de violent. glos. 16. num. 20.* Dom. Salgad. *de Reg. protect. 1. part. cap. 2. num. 218.* ibi: *Si quidem in decretis laicorum, hoc est, en los autos de legos, quando scilicèt iudex Ecclesiasticus se intromittit cognoscere de laico super re mere prophana, quia tùnc cum licitè inhiberi potest à Regio Senatu, quia ab illo in totũ amouet causa illius cognitionẽ, & remittit iudici laico competenti, ac ideò merito decernitur acta anullanda, tanquam scilicèt facta à iudice incompetenti, & carente iurisdictione temporali, quia fidem non faciunt,* idem Salgado *de retent. Bullar. 2. part. cap. 27. num. 59.* Rodriguez *de reddit b. lib. 1. quæst. 17. num. 70.* ex multis Pareja *de instr. edit. tit. 2. resolut. 6. spec. 2. num. 260.*

OPOSICION PRIMERA, y principal.

53 ¶ Reconoce el Fiscal Eclesiastico, que don

don Alonso de Maqueda es lego, pero opone por principal fundamento de su Prouisor, que por familiar del señor Obispo, de su casa, y Audiencia, como tal deue gozar del fuero Eclesiastico, ad textum in *cap. fin. de offic. Archidiaconi*, ibi: *Specialibus ipsius Archiepiscopi, & hominum ac familiæ suæ causis dumtaxat exceptis: cap. 1. de pœnis in 6.* ibi: *Qui tunc sibi, vel suæ familiæ: cap. Ecclesiarum seruos 12. quæst. 2. l. 2. in fin. C. de Episcop. & Cleric. Authent. de Sanctiss. Episcop. §. sportularum, l. 51. tit. 6. part. 1.* ibi: *Que con ellos moran.*

54 ¶ Y el capitulo diez y seys de la Bula in Cœna Domini, cuyas censuras parece comprehenden a los que prenden los familiares de Obispos, ibi: *Eorum, agentes, procuratores, & familiares, &c.*

55 ¶ Mayormente equiparandose los Obispos a los Inquisidores, *cap. per hoc de hæreticis, lib. 6. Clement. 2. eodem tit.* Roxas *de priuileg. Inquisit. num. 432.* Carleual *de iudic. tom. 1. disput. 2. num. 509.*

56 ¶ A cuya familia sin disputa se concede la exempcion de fuero: ad textum *in l. cum præcario, ff. de præcar. l. 1. C. de vxor. milit. cap. licet de priuileg. in 6.* Narbona *in l. 20. tit. 1. lib. 4. glos. 1. nu. 12. & glos. 22. num. 6.*

57 ¶ Y en fuerça de estos textos y autoridades lo sienten assi Diana *resolut. moral. tractat. 2. resolut. 97. & 4. part. tractat. 1. resolut. 30.* Marinis *tom. 1. resolut. cap. 117.* Augustin. Barbos. *in dict. cap. fin. de offic. Archid. num. 2. & de iur. Eccleiast. lib. 1. cap. 39. §. 2. à num. 56.* Carleual *tom. 1. disput. 2. num. 427. & 509.* nouissimè Paul. Xamar. *diffin. 28. à num. 1.*

58 ¶ Y otros que refieren estos Autores, y el señor don Christoual de Moscoso en informacion doctissima que hizo por la Real jurisdicion cõtra criados del Nuncio de su Santidad, que tenian la misma pretension, vt videre est in *dict. allegat. à nu. 11. hasta el 18.* trayendo en el num. 17. que está declarado

clarado a fauor de los familiares y criados de Obiſpos, por congregacion y declaracion de Cardenales año de 1595. teſtificando con Gauanto, y el Cardenal Gallo; y tambien lo afirma aſsi Barboſa *dict. cap. 39. §. 4. num. 34.* y en Alguaziles que deuan gozar del fuero Auguſtin. Barboſ. *de poteſtat. Epiſcop. part. 3. allegat. 107. num. 13.*

RESPVESTA A ESTA oposicion.

59 ¶ Eſte primer mouil de los procedimientos acelerados del Prouiſor ſe deſvanece con facilidad, atendiendo, que con ſupueſto incierto que don Alonſo fuera familiar del ſeñor Obiſpo, de los aſalariados, de que hablan las doctrinas referidas.

60 ¶ Adhûc, la contraria opinion, que no gozan del fuero Eccleſiaſtico, y que por ſus delitos pueda, y deua caſtigarlos la juſticia ordinaria, es mas cierta, ſegura, y practicada.

61 ¶ Porque aliàs creciera el atreuimiento de delinquir cõ la ſuauidad de los Eccleſiaſticos, aſſi porq̃ ordinariamente no imponen el caſtigo condigno, Anneas Robert. *rerum iudic. cap. 6. col. 5. poſt medium*, donde ſe arroja temerariamente a hazerlos complices, ſegun la remiſsion que tienen, Soto *4. ſentent. diſtinct. 52. quaſt. 2. art. 2.* ibi: *Negligentia Prælatorum ſuggeſsit, qui iuſto remiſsius crimina vlciſcuntur*, Dom. Rea *deciſ. Granat. 1. nu. 32.*

62 ¶ Como porque en cauſas de ſus familiares obraran apaſsionadamente, cauſa que fue de la prohibicion juridica, *l. qui iurisdictioni, ff. de iudicijs*, ibi: *Neque his qui ſecum habet*, cum vulgatis.

63 ¶ Y vna de las que el Prouiſor motiuò en ſu auto para que ſe prendiera a Iuan Fernandez ſin pedir el auxilio, vt ſupra diximus, & infra dicemus.

64 ¶ Todos los delinquentes anhelaran por

por servir a Obispos, y dexar frustrada la paz y quietud vniuersal, que naze de castigar delitos: argum. text. in *l. ita vulneratus. §. fin. ff. ad legem Aquil.* ibi: *Cum neque impunita maleficia esse oporteat: l. si à Reo, §. fin. ff. de fideiuss.* Mastrill. *de Magistrat. lib. 3. cap. 7. n. 52.* Heringio *de fideiuss. cap. 10. n. 345. & 437.*

65 ¶ Y la experiencia lo dâ a entender en don Alonso de Maqueda, que hallandose desterrado de Malaga por tiempo de dos años, y auiêdo consentido el destierro, luego que salió de la carcel ocupó el ministerio de Alguazil de el señor Obispo, pareciendole que por este exercicio quebrantaria el destierro sin riesgo de la pena que este delito merece.

66 ¶ *L. aut damnum, §. quisquis, ff. de pœn. l. relegatorum*, verl. *Planè. ff. de interdict. l. relegati. ff. de pœnis, l. 10. tit. 31. part. 7.* vbi Montalv. & Gregor. Lopez, don Iuan Vela *de pœn. delict. 2. p. cas. 56.* Anton. Gom. *variar. tom. 3. variar. cap. 8., num. 1.* vbi Ayllon multos congerit.

67 ¶ Y fuera contra la presumpta voluntad de su Santidad en guardar mutua correspondêcia con la jurisdicion secular, y no conceder preuilegio de fuero a legos, en perjuyzio de su Magestad.

68 ¶ *Cap. causam quæ*, ibi: *Nos attendentes, quod ad Regem pertinet.* Et postea: *Ne videamur iuri Regis Anglorum detrahere, qui filij sint legitimi: cap. quoniam, distinct. 10. cap. nouit de iudic. Non putet aliquis quod iurisdictionem Illustris Regis Francorum perturbare, aut minuere intendamus.*

69 ¶ Marta *de iurisdict. 2. p. cap. 39. nu. 16.* Barbos. *in dict. cap. causam quæ, num. 1.* vbi multi.

70 ¶ Reciprocando en esto la voluntad de su Magestad de no perturbar la jurisdicion Eclesiastica, *dict. cap. nouit*, ibi: *Cum ipse iurisdictionem nostram, nec velit, nec debeat impedire: cap. cum ad*

verum 96. distinct. illic: *Nec Imperator iura Pontificatus arripuit: l. 6. tit. 4. lib. 1. Recopilat. Y es nuestro principal intento de mãdar defender, y guardar las Iglesias, y sus bienes, rentas, y jurisdiciones: l. 14. tit. 1. lib. 4.* illic: *Nos queremos guardar su jurisdicion a la Iglesia.*

71 ¶ Y hablando en lo regular, no pudiera el Sumo Pontifice conceder preuilegio tan absoluto, y generico, y hazer del fuero Eclesiastico a los meramente legos, y exemptarlos de la jurisdicion secular, sin que interviniesse causa muy releuante, y conveniente al bien publico, y espiritualidad de las almas, *Diu. Thom. 2. 2. quæst. 10. art. 10.* Pat. Ponce *de matrimon. lib. 5. cap. 12. §. vnic. n. 10.* Cutell. *de don. inter patr. contemp. matr. tom. 1. discurs. 2. part. 6. num. 5.* in puncto lo confessò Barbos. *dict. lib. 1. de iur. Eccles. cap. 39. §. 2. num. 58.*

72 ¶ Y necesitaua semejante preuilegio sin causa concedido, de permission del Principe en cuyo perjuyzio resultaua.

73 ¶ Ex Innocent. *cap. 2. de for. compet.* lo afirma con decision del Senado, Thesaur. *decis. 22. num. 9.* Trentacinq. *lib. 2. variar. tit. de for cõpet. resolut. 12. à num. 2.* Basilio Ponce *dict. cap. 12. §. vnico, num. 21.* Morl. *in empor. iur. lib. 2. in princip. num. 140.* Gralsis *de effect. Clericat. effect. 1. numer. 131.*

74 ¶ Et tantum distat, que los señores Reyes Catolicos consintiesen, ni consientan en esta esemp cion.

75 ¶ Que imò potius, han procurado q̃ la jurisdicion Eclesiastica no adrogue a si patrimonio de la secular, que son sus subditos, vt diximus.

76 ¶ Y con particular prouidencia en los familiares de Obispos, y otros qualesquier Prelados Eclesiasticos, està dispuesto por cedula de los señores Reyes Catolicos don Fernando y doña Ysabel año de 1504. inserta en las ordenanças de la Real Chancilleria de Valladolid, *lib. 3. tit. 10. fol. 141.* ibi: *Los familiares del Prelado no han de goZar por tales*

los familiares de exempcion de la jurisdicion Real, y los Alcaldes, y otras justicias deuen proceder en las causas y negocios de ellos, ciuiles, y criminales, y executar contra ellos lo que determinaren conforme a derecho, como se contiene en la cedula que para vn caso se diò, que es del tenor siguiente.

77 ¶ Y inserta la cedula, que habla con el Abad de Valladolid, que pretendia librar sus familiares de la jurisdiciõ de los Alcaldes del crimẽ, y mãdaron sus Magestades cessasse en su pretension, destituyda de fundamento juridico, ibi: *Y agora dis que se querian escusar, ò salvar de la dicha pena, diziendo, que son vuestros familiares, y somos de ello marauillados, porque allende que de derecho no gozan por vuestros familiares, no deuiades vos fauorecerlos porque quedassen sin pena del delito fecho. Ponende Nos vos rogamos, y encargamos, que dexeys de los fauorecer, y ayudar sobre este caso, e si algunas cartas estàn dadas contra vuestros Alcaldes, las hagays reuocar, y absolver los dichos Alcaldes, demanera que se cumpla la sentencia que ellos dieren, &c.*

78 ¶ Y aunque parezca esta Real cedula priuatiua de aquel caso, la tenemos ya canonizada por ley inviolable para todos en general, vt videre est in summario ad *tit. 3. de los Prelados y Clerigos, lib. 1. Recopilat. col. 3.* ibi: *Los familiares de los Obispos, y otros Prelados, no gozan del preuilegio del fuero, cedula de los señores Reyes, &c.*

79 ¶ Y no se contentaron los doctissimos Recopiladores con ponerlo en titulo especial, si no que lo bolvieron a repetir in eodem summario, *tit. 1. de la jurisdicion Real, lib. 4. Recopilat. col. 2. in fin.* ibi: *Los familiares de los Obispos no gozan del preuilegio del fuero, cedula, &c.*

80 ¶ Manifestando esta repeticion la voluntad de que se guarde y observe, y que los juezes, assi Eclesiasticos, como seculares, hallen su disposicion con facilidad, estando colocada en ambos titulos: argum. sext. in *l. Balista, ff. ad Senatusc. Trebellian.*

belian. l. quinquaginta, ff. de probation. l. si mulier, C. ad Veleian. Gutierrez *lib. 3. practicar. quæst. 17. num. 134.* Dueñas *axiomat. iur. liter. S. num. 1.*

81 ¶ Y con la disposicion del Concilio de Trento, en la *Sess. 23. cap. 6.* que requiere para gozar del fuero que aya Ordenes menores, con Beneficio Eclesiastico.

82 ¶ Y el que no lo tuuiere, que trayga abito Clerical, Corona abierta, y esté agregado al servicio de alguna Iglesia, *l. 1. tit. 4. lib. 1. Recopilat. instruccion post l. 8. eodem tit. 4. lib. 1.*

83 ¶ Ya no es disputable que no deuen gozar de el fuero Eclesiastico los familiares de los Obispos.

84 ¶ Y aunque algunos les pareciò dar salida a esta dificultad, con que el Capitulo del Concilio solo trata de poner norma en la forma de gozar los Clerigos de menores Ordenes, no empero quitò a los demas el preuilegio que tuuiessen, Diana *dict. resolut. 97. num. 2.*

85 ¶ Toda via el argumento de mayor, a menor, en nuestra jurisprudencia es fortissimo, *l. in suis, in fin. ff. de liber. & posthum. l. nec in ea 22. ff. de adulter.* Dueñas *axiomat. iur. liter. A. concl. 463.*

86 ¶ Y resiste a qualquier mediano discurso, que quando el Sagrado Concilio pide tantos requisitos con quien esta Ordenado, quiera el Prouisor se suplan a vn desordenado como don Alonso de Maqueda, que solo trata, segun demuestran los autos, de iludir la Real jurisdicion.

87 ¶ Y assi en fuerça de estos, y otros fundamentos, refutando la contraria opinion, y siguiẽdo la nuestra de que por familiar del señor Obispo no deue gozar del fuero Eclesiastico, lo tuuieron.

88 ¶ Pater Suarez *in tractat. de defens. Fidei contra Reg. Angl. lib. 4. cap. 29. num. 10.* afirma, que quando fuera cierto, que niega, dispusiera el *cap. fin. de offic. Archid.* gozaran de el fuero los familiares, quedò derogada esta disposiciõ por la del Concilio.

Gas-

89 ¶ Gaspar Antõn. Thesaur. *quæst. Forens. cap. 78. num. 4.* vers. *Verùm.*

90 ¶ Grasis *de effect. Clericatus, vbi supra dict. num. 131.* comprouando la opinion de Morla, de que se requiere permision de su Magestad para eximir legos de su jurisdicion, dà la razon, ibi: *Quæ opinio Morlæ in isto Regno obseruatur in quo isti tales non habent fori priuilegium, nisi sint Clericalibus characteribus insigniti.*

91 ¶ Zeuall. *de cogn. per viam violent. 2. part. quæst. 58.* propone la question, y se opone de los fundamentos contrarios, hasta el *num. 9.* y desde el dezimo và corrientemente con que no gozan.

92 ¶ Y resuelve por el auto que pretendemos, proemiando primero la disposicion de el Concilio, concludit, ibi:

93 ¶ *Ex quibus colliges iudicem Ecclesiasticum vim facere inhibendo iudici sæculari per censuras, si Episcopi commensalis non sit Ordinatus, & habeat aliquam qualitatem Concilij, quia non sufficit, quod sit commensalis, & seruiat gratis, si sit merè laicus, & ita videò practicari in seruitoribus, & commensalibus nostri Archiepiscopi Toletani, qui in ciuilibus, & criminalibus conueniuntur coram iudice sæculari.* Y despues satisfaze a los fundamentos de que se opuso.

94 ¶ Pereyr. *de manu Reg. 1. tom. cap. 10. num. 13.* dize es abuso de los juezes Eclesiasticos insistir ya en este tema, illic: *Octauus sit casus abusus iurisdictionis Ecclesiasticæ, si forsam Episcopus prohibeat sæculari, ne pro delicto famuli sui se intromittat cognoscendo.*

95 ¶ Y prosigue afiançando su opinion con el Concilio.

96 ¶ D. Feliciano de la Vega *in capit. nullus de for. comp. num. 22.* cuyas palabras, por no auer podido hallar este Libro, põgo, fiado en la verdad del señor D. Christoual de Moscoso *dict. allegat.*

allegat. num. 53. Et idem erit obseruandum circa famulos, siue commensales Episcoporum, vel cæterorum Clericorum, quia quamuis apud plures sit receptum, quod illis prosit prædictum fori priuilegium. Et posteâ: *Verius tamen est, quod ad id debeant habere prædictas qualitates* (videlicêt Concilij) *& quod aliter tali priuilegio non iuantur, vt concludit Suarez vbi supra, & Zeuall. quæst. 58. à num. 9. Vbi sic vidisse practicari in Archiepiscopatu Toletano.*

97 ¶ Mario Cutello *2. part. controuers. num. 194.* lleua esta resolucion con elegantes palabras.

98 ¶ Pero son mejores en otra parte que no cita el señor D. Christoual de Moscoso, q̃ es en el tratado de resoluciones contra Diana *lib. 2. de prisca, & recenti Ecclesiæ libertate, quæst. 98.* vbi summarium: *An Episcopi possint excommunicare iudices laicos, qui volunt cognoscere delicta suorum.*

99 ¶ Dize en defensa de Gabriel Pereyra en el lugar citado: *Pereiræ opinionem latè tutatus sum in decisione post patrocinium impressa, argumenta vero ipsius ex mente Concilij Statum Ecclesiasticum reformare volentis irrefragabilia videntur, nam si Concilium Clericorum minorum statum ad spiritualia in Ecclesia obeunda institutum fauore Principum, adeò moderauit, ne sine certis requisitis foro gauderent. Quis dicet,* LAICOS MERE, SINE VLLA STATVS MVTATIONE AD EPISCOPORVM LIBITVM, VTI ECCLESIASTICOS *habere voluisse, vt numero etiam Clericos superarent! Absit id sensatus dicat, qui mentem Concilij perceperit.*

100 ¶ Y prosigue hasta el fin de la question, quedando con el sentir de Pereyra a fauor de la Real jurisdicion. Y vltimamente el doctissimo señor don Christoual de Moscoso, difunto, y viuo defensor de la inmunidad, y esempcion Eclesiastica,

siastica, dexò fundada esta resolucion *in dict. allegat. à num. 19.*

101 ¶ Por manera, que considerados los fundamentos desta opinion, se reconocerán assistidos de principios juridicos, razones de Epiqueya, y Politica, disposicion del Sagrado Concilio, cedula de los señores Reyes Catolicos, ordenança de Real Chancilleria, y las anotaciones de la Recopilacion, q̃ se tienen por ley recopilada, y de las autoridades referidas, con practica vniuersal en estos Reynos.

102 ¶ Y la opinion contraria, sin disposicion de derecho que la comprueue, teste Bobadill. *lib. 2. cap. 17. num. 97. in fin.* ibi: *Porque en derecho no està dispuesto tal preuilegio, y darse hia materia de delinquir.* Y los señores Reyes Catolicos en su Real cedula, referida *supr. num. 77.* ibi: *De derecho no gozan por vuestros familiares.*

103 ¶ Y sin practica que la introduzga.

104 ¶ Y en la misma Corte Romana, a vista de su Santidad no se observa semejante preuilegio, Scaccia *de iudic. lib. 1. cap. 11. nu. 22.* Gaspar Ant. Thesaur. *libr. 3. quæst. Forens. quæst. 78. num. 8.* Gambacurta *de immunitate Ecclesiar. lib. 7. cap. 11. num. 29.* ex his refert Carlev. *dict. disp. 2. num. 509. in fin.* Farinac. *tom. 1. quæst. 8. numer. 46.*

105 ¶ Y con razon dixeron los señores Reyes Catolicos, y Bobadilla, que no ay disposicion de derecho.

106 ¶ Porque el *cap. fin. de offic. Archid.* que se dà por capital, no lo prueua, ni en el dezide el Pontifice.

107 ¶ Y es mero pedimiento de vn Arcediano ante juezes que se nombraron, ibi: *Coram quibus petijt*, pretendiendo entre otras cosas le tocaua la primera instancia, y no al Arçobispo, excepto en las causas de sus familiares; y oyda la peticion por Honorio III.

108 ¶ Constituye forma para determinacion,

nacion regulada, conforme la costumbre que prouasse.

109 ¶ Y omite dezidir quien aya de conocer de las causas de familiares del Arçobispo, porque el pleyto no se sufria sobre ello, y ambos eran juezes Eclesiasticos.

110 ¶ Y aunque viendo el texto no queda escrupulo desta verdadera respuesta, no la dàn solamente los Autores de nuestro sentir, sino tambien los mismos que familiarmente quieren suscitar este preuilegio.

111 ¶ Agustin Barbosa, azerrimo defensor de los familiares, la confiessa por cierta, *l. 1. de iur. Eccles. cap. 39. §. 2. num. 60.* illic: *Ad textum verò, in cap. vltim. de offic. Arch. respondetur, nihil probare, verba etenim in argumento adducta nullam continent Pontificis decisionem, sed solum partis allegationem, quæ non in iure scripto fundatur*, Bon. *de censur. in Bull. Cœnæ cont. lib. 3. disput. 1. num. 16. sect. 1. punct. 3. num. 7.*

112 ¶ El *cap. 1. de pœn. in 6.* contiene especialidad muy justa, de que pudiesse el Arçobispo castigar a los que injuriassen notoriamente a sus familiares, y les impidiessen exercer acto de jurisdicion, a que yvan de su orden, vt videre est in summario Pandectarum, ibi. *De veteri iure poterit Archiepiscopus, cum in Prouincia sua iurisdictionem suam exequitur punire notorios iniuriantes, sibi Nuncijs, & famulis suis, si per id sua iurisdictio impediatur alias secus.*

113 ¶ Y en atencion de esto no lo haze priuatiuo en los familiares, y lo comunica a otro qualquiera, text. ibi: *Licèt autem remensi Archiepiscopo suam Prouinciam visitanti, eos qui tunc sibi, vel suæ familiæ, aut alijs quos propter hoc pereandem Prouinciam dirigit, & etiam quando Concilium conuocat eos, qui Nuncijs suis, quos pro illo, vel alijs per Prouinciam ipsam sua debita iurisdictione vtendo misit iniuriari præsumant, si hac occasione in his impediatur iurisdictio pro*

iniu-

iniuria huiusmodi dummodo existat notoria propria authoritate puniat.

114 ¶ Con que antes pudieramos ponderar este texto, para excluyr la jurisdicion de los Obispos en las causas de sus familiares, dexando esta limitacion ilesa, y firme la regla en contrario, *l. cum Prætor, ff. de iudic. l. nam quod liquide, §. fin. ff. de pen. leg.* Ducñas *axiomat. iur. litter. C. conclus. 16.* vbi plures.

115 ¶ Menos fundamento tiene para conceder preuilegio de fuero a los familiares el *cap. Ecclesiarum seruos 12. quæst. 2.* por ser disposicion peculiar de los esclauos adscripticios de las Iglesias, cuya perpetuydad de servicio en las heredades a que se destinã los haze vn cuerpo, y participa la esempcion misma de los bienes Eclesiasticos.

116 ¶ Deduzese del propio texto, vbi summarium Pandectarum, illic: *Serui Ecclesiarum publicis angarijs non fatigentur*, notant Gregor. Lopez *in l. 1.* verbo, *las rayzes, tit. 17. part. 2.* Pereyr. *de manu Reg. 2. tom. cap. 22. num. 6. & cap. 31.* Dom. Valenç. *tom. 1. cons. 42. num. 4.*

117 ¶ La *Auth. de Sanctissimis Episc.* en el *§. sportularum*, la *l. 2. C. de Episc. & Cleric.* y la *51. de Partida* son preuilegios de los Emperadores, y señor Rey don Alonso, voluntariamẽte concedidos, para que no sean grauados los Obispos, Clerigos, y sus criados en el tributo de las esportulas, y les conceden esempcion dellas, y otras cosas. sin que se pueda, ni deua extender a la del fuero.

118 ¶ Gregor. *in dict. l. 51.* verbo, *que moran con ellos*, Zeuall. *dict. quæst. 58. num. 18.*

219 ¶ Equipararse los Obispos a Inquisidores no los haze en todo iguales, *l. si idem, C. de codicilis.*

120 ¶ Ni el preuilegio que estos, y su familia tienen de gozar del fuero, con la limitacion de la concordia, *quæ est l. 18. tit. 1. libr. 4.* de

qua latè Narbon. Carlev. *tom. 1. disput. 2. à num. 508.*

121 ¶ Se deue extender a aquellos, siendo personas distintas, *cap. porro, cap. fanè de priuileg. l. fœminarios, C. de testam. milit.* Barbos. *de iur. Eccles. dict. lib. 1. & cap. 38. §. 2. num. 57.*

122 ¶ Antes por contrario al derecho comun se ha de restringir rigurosamente, *leg. si quando, C. de inoffic. testament.* Dom. Molin. *de Hispan. lib. 1. cap. 4. num. 24.* Barbos. *in cap. cum olim de verbor. signific. num. 3.*

123 ¶ Y porque no dexa de tener su efecto, y vtilidad a los Inquisidores, aunque no se estienda a los familiares de Obispos, quesi el priuilegio necesita de extensiõ personal para no quedar inutil, puede concederse, ex multis Barbos. *in cap. licèt de priuileg. in 6. num. 3.*

124 ¶ El Capitulo de la Bula in Cœna Domini no comprehende quando se procede, como en este caso juridicamente, Marins Cutel. *2. part. controuers. nu. 139.* ibi: *Quoties enim secundum ius procedituer non est locus, neque Bullæ Cœnæ,* Sair. *de censur. lib. 3. cap. 10. nu. 5.* Suarez *disp. 21. sect. 2. num. 78. vers. Nihilominus tamen.*

125 ¶ Ni contra personas seglares, aunque tengan preuilegio de fuero, por ser materia muy odiosa, y entenderse solamente quando se procede contra los que estân Ordenados.

126 ¶ Graisis *de effect. Cleric. effect. 1. nu. 218.* ibi: *Et intelligas, vt hæc ampliatio non habeat locum, nisi quando iudex sæcularis procederet contra Clericos, vel alios habentes Ordines Clericales, non autem si contra alios, qui potiuntur priuilegio fori licet non sint Clerici, &c.*

127 ¶ Et concludit, illic: *Quia tunc non incideret in sententiam excommunicationis,* Marant. *in pract. part. 4. distinct. 11. num. 4.* Scaccia *de iudic. cap. 11. nu. 48.* optimè Bonacin. *tom. 3. de censur. in Bull. Cœnæ cont. disput. 1. quæst. 16. sect. 1. punct. 3. num. 7.* ibi: *Verùm cum huiusmodi famuli,*

famuli, seu familiares, non sint propriæ personæ Ecclesiasticæ arbitror trahentem illos ad sæcularia iudicia, non affici excommunicatione Bullæ, versamur enim in materia pœnali, quæ iuxta propriam verborum significationem intelligenda est.

128 ¶ Los Autores que siguen la opinion contraria, aunque sean mas en numero, como la fundan en los cimientos referidos, y quedan arruynados patentemente, no necesitan de respuesta, porque los antiguos escriuieron antes del Concilio de Trento, despues los modernos siguieron lo que hallaron escrito por otros, ad similitudinem auium.

129 ¶ Thesaur. *decis. 43. num. 4.* Bobadill. *lib. 3. cap. 8. nu. 171.* Dom. Castill. *tom. 4. cap. 31. num. 94.* Dom. Rea *decis. 13. num. 10.* Dom. Vela *dissert. 41. num. 49.* Salced. *de leg. Polit. lib. 2. cap. 7. num. 4. & 5.*

130 ¶ Y como siempre se aurà de estar à los que tuuiesen mayor razon, *l. 1. C. de veter. iur. enucleand.* ibi: *Sed neque ex multitudine Authorum, quod melius, & æquius est iudicatote, cum possit vnus forsan, & deterioris sententiæ, & multos, & maiores aliqua in parte superare, cap. ego solis, distinct. 9.* illic: *Non ideò verùm putent, quia ipsi, ita censuerunt, sed quia mihi per probabiles rationes, quod à verò nõ abhorreant persuadere potuerunt, cap. Capellanus de ferijs,* Dom. Vela *2. tom. dissertat. 41. num. 49.* Dom. Rea *decis. 7. num. 27.*

131 ¶ No queremos afirmar les lleuasse a muchos afecto, y passion particular, disimulando la pluma su verdadero sentir, vt de Diana affirmat Cutell. *in patrocin. pro Reg. iurisd. 2. part. controuers. num. 201.*

132 ¶ Toda esta contienda, y resolucion cierta milita en los familiares de Obispos.

133 ¶ At verò, en nuestro caso corre muy diferente razon, por ser don Alonso de Maqueda Alguazil, con exercicio de jurisdicion, donde

de su Magestad ha procurado, que los oficiales, y ministros de las Audiencias Ecleſiaſticas ſean legos, por poderlos caſtigar ſi le ofendieren ſu juriſdicion, y contravinieren a ſus leyes, como eſtá diſpueſto en los Notarios, quando la cauſa no tiene eſpiritualidad.

134 ¶ *Deducitur ex l. 45. tit. 6. p. 1. & l. 12. tit. 3. libr. 1. & l. 15. tit. 18 libr. 2. ordinam. l. 8. & 10. tit. 3. lib. 1. & l. 19. tit. 25. lib. 4.* late D. Solorçan. *de iur. Indiar. lib. 3. cap. 8. num. 69. & 70. & lib. 4. cap. 3. à num. 31.*

135 ¶ Teniendolos a raya por eſte medio de las extorſiones que pueden hazer a ſus ſubditos con la tranſgreſsion de dichas leyes, Cabed. *deciſ. 14 part. 1. nu 17.* Dom. Solorçan. *de iur. Indiar. tom. 2. lib. 3. cap. 8. num. 63.* ibi: *Et quod dicimus in Vicarijs, & viſitatoribus longe maiori ratione repetitũ volumus, in Notarijs eorundẽ Epiſcoporum, & officialium, nã hi quoque nullum ſalarium petere poſsunt, & ſportulis iuris contenti eſſe debent in quarum ex actione ſi exceſſerint taxam Regijs edictis præfixam, vulgo los aranceles Reales, poteſt IVDEX LAICVS EOS SI LAICI FVERINT PVNIRE*, Silva *de ſalar. fam. quæſt. 12. num. 8.*

136 ¶ Y en los Alguaziles tenemos ley expreſſa, dando juriſdicion a el juez ſeglar para ſu execucion, que es la *10. tit. 23. lib. 4. Recopilat.* donde auiendoles prohibido traer vara en la forma que las juſticias ordinarias.

137 ¶ Y puesto pena de confiſcacion de la mitad de los bienes para la Real Camara, en caſo de contrauencion por la primera vez, y por la ſegunda deſtierro perpetuo deſtos Reynos, y Señorios, y dado forma como la han de traer para ſer conocidos por Alguaziles Ecleſiaſticos, hablando con las juſticias ordinarias, cõcluye, ibi: *Y ſi de otra manera las traxerẽ las quiebren publicamẽte, y executẽ en cada vno dellos, y en ſus bienes las penas en eſta ley contenidas*, vbi Azeu. Bob. *lib. 2. c. 18. n. 60.*

Y nueſ-

138 ¶ Y nuestra ley demuestra auer sido con este fin su promulgacion, porque no constituye cosa de nueuo en quanto a la prohibicion de prender sin invocar, solo elige por mejor medio para que se guarde amonestar los Alguaziles como subditos de su Real jurisdicion, vt patet, de la misma ley, despues de auer referido la prohibicion impuesta por otras leyes Reales, ibi: *Y para que aquellas ayan mejor, y mas cumplido efecto, mandamos a qualesquier Fiscales, y Alguaziles executores, &c.*

139 ¶ Y ademas de obligar el cumplimiento destas leyes a los Ecclesiasticos, como promulgadas por su Rey, y señor natural, late Sacerd. *de leg. Politic. lib. 1. cap. 4. per totum*, y de contrauando, *cap. fin.*

140 ¶ Don Alonso de Maqueda que no lo es, y jurò guardarlas al tiempo que fue admitido al oficio de Alguazil, ad text. *in l. rem non nouã. ff. de iudic.* cum alijs, bien se vè estarà obligado con mayor fundamento: argument. text. *in cap. 1. de tregua, & pace.*

141 ¶ Y assi parece queda indubitable la jurisdicion del Alcalde mayor en las causas contra dicho don Alonso de Maqueda, y sin fundamẽto la objeccion principal, que por familiar del señor Obispo haze el Fiscal Ecclesiastico.

SEGVNDA OBJECCION POR exemplar.

142 ¶ Opone el Fiscal Ecclesiastico, en credito de la opinion fauorable a los familiares de Obispos, la determinacion desta Real Chancilleria el año de 635. en el pleyto Ecclesiastico que siguiò su antecessor contra el Licenciado D. Francisco de Villanueua, Alcalde mayor que entonces era, por auer preso a Francisco Ortiz, Notario cursor de la Audiencia Episcopal, y que auiendose traydo, el auto fue, que en conocer, y proceder el

Prouisor contra el Alcalde mayor sobre la soltura del Notario no hazia fuerça, y que por esta decision se ha de gouernar la deste pleyto, ad text. *in l. filius. ff. ad leg. Cornel. de falsi. Sic vidimus Senatum censuisse.*

RESPVESTA A LA SEGVNDA objeccion.

143 ¶ Verùm, respondemos, quedar mas afiançada la Real jurisdicion contra D. Alonso de Maqueda con la inteligencia de este exemplar.

144 ¶ Porque sin valernos de que las determinaciones acertadas se gouiernan por leyes, y no por exemplos, *l. nemo, C. de sent. & interloc. omn. iudic. l. sed licèt 12. ff. de offic. Præs.* ibi: *Non tamen spectandum est, quid Romæ factum est, quã quod fieri debuit.*

145 ¶ Dixo muy bien quien dixo: Los pleytos tienen muy diferente cara vnos de otros, y que por mucho que se asimilen padecen alguna diferencia, Barb. *in l. 35. ff. sol. matr. nu. 3.* con testigo de auerselo oydo dezir a el señor don Antonio de Padilla y Meneses, lo afirma Carrasco *ad leg. Recopil. cap. 9. nu. 254.* ibi: *Cum ex facto ius oriatur, & ex varietate facti, quæ frequentissima est varietur ius, vt pluribus adductis refert Barbos. in l. 35. ff. solut. matrim. Et solebat, dicere dominus Antonius Padilla, & Meneses, vt audiui à domino Licenciato Ioanne Fernandez de Boamei us colega, nunc meritissimo Indiarum Consiliario, jamas vi pleyto que tenga la cara como otro, quod proclamauat Padilla, dum esset Regius auditor, & posteà Præses Indiarum, itaque non qualibèt causa dicetur consimilis.*

146 ¶ Y considerado el del Notario, se hallará auerlo preso el Alcalde mayor de hecho preposterado, la informacion obrado vn acto nulo, y no juridicional, Iason *in l. si pacto, C. de pact.* num.

num.4. Tallada *in tract. de carcer. cap.13. num.2.* Bobadill. *lib.3. cap.15. num.85.* Dom. Salgad. *de Reg. protect.2.part.cap.4.num.135.*

147 ¶ Y vltimamente ser la causa, notificar a vn escriuano auto de su Prouisor, para que diesse testimonio de cierto embargo de bienes que ante el passaua; dezir no podia admitir respuesta en el mandamiento; aduertirle lo castigaria la justicia Real, porque era lego; replicar el Notario; que cumpliendo con la obligacion de su oficio no podia castigarlo, ni se le daua nada de la aduertencia; llamarlo el Alcalde mayor, quitarle el mandamiento, y prenderlo. Reconociô la Chancilleria el violento proceder de su juez, dispuso con el auto su rescision, *l.1.§.nũtiatio, ff. noui operis nunt. cap.1. vt litepend.* Tusch. *litter. F. conclus.11.* Duenas *axiomat. iur. litter. F. conclus.31.*

148 ¶ Y supuso competente al Prouisor en defensa de su jurisdicion, impedida al Notario por el Alcalde mayor, ad text. *cap.1. de pœnis. libr.6. capit. dilecto, in fin. de sent. excom. in 6. cap.1. de offic. & potestat. iud. de leg.* & ibi Inocent. Felin. Abbas, & alij ordinarij Gall. *lib.1. observ.39. num.5.* Aulles *in cap.5. Prator.* verbo, *iurisdictio, num.89.* Dom. Rea *decis.1. num.13.*

149 ¶ Correspondiendo el auto a los alegaros del Fiscal Ecclesiastico, *de que el Notario yua a obrar acto de jurisdicion.*

150 ¶ *Y que en manera alguna auia perjudicado a la jurisdicion seglar, ni el Prouisor excedia de la que le tocaua:* argum. text. *in l. vt fundus, ff. com. diuidund.* cum vulgatis Dom. Valenç. *cons.63. num.8.*

151 ¶ Y en nuestro caso el Alcalde mayor no impidiô a don Alonso de Maqueda acto de jurisdicion, solo procura castigar el executado sin tenerla. Aueriguò primero el delito, su grauedad no es del punto ponderarla en el Articulo presente, ademas, que por si se estâ recomendada, siendo vsurpacion de la jurisdicion Real.

Y ci-

152 ¶ Y estando impuestas penas de destierro perpetuo, y confiscacion de bienes, *dict. l.15.tit.1.lib.4.* ibi: *Que por el mismo caso les sean confiscados todos sus bienes para nuestra Camara, y Fisco, y sean desterrados perpetuamente de estos nuestros Reynos, y Señorios.*

153 ¶ No prendiô a D. Alonso de Maqueda, aunque la culpa, y escandalo que causô en la prision de Iuan Fernandez fue mucha. Representaronle frequencia de este delito, hizo nueua causa, y constò por testigos de vista de otras prisiones sin invocar, como fueron, la de Antonio de Hariza, y vnas mugeres, y siendo ambas causas el dia tres, y nueue de Agosto.

154 ¶ Toda via, aplacando el Pueblo con lo escrito, disimulò lo posible dar ocasion del menor sentimiento al Señor Obispo, hasta que D. Baltasar de Cisneros hizo prender a el dicho don Alonso el dia catorze por vna deuda, de que estaua despachado mandamiẽto de apremio muchos dias antes, y estando preso se embargò por otro acreedor, y a pedimiento del Fiscal, por la causa del destierro, y su quebrantamiento, y por esta. Con que la diferencia del exemplar del Notario al deste pleyto excluye la ilacion que haze el Fiscal Eclesiastico, ad text. *in l. Papinianus exuli, ff. de minor. l. inter stipulantem, §. Sacram. ff. de verbor. obligat.* ibi: *Sed hæc dissimilia sunt, l. fin. ff. de calumniat.* Dueñas *axiom. litter. 1. conclus. 18.*

155 ¶ Y por la causa del quebrantamiẽto del destierro es juez competente el seglar, porque este delito depende de el juyzio principal en que fue desterrado antes de ser Alguazil, y deue conocer vn mismo juez, ad text. *l. 1. C. de ordin. iudic. l. 1. & 2 ff. de quib. rebus ad eundem iudicatur, l. 1. ff. de pœn. l. hos accusare, §. hoc beneficio, ff. de accusat.* Iason *in l. cum quædam puella, nu. 13. ff. de iurisd. omn. iudic.* Farinac. *libr. 1. quæst. 8. nu. 106.* Narbon. *in l. 20. tit. 1. libr. 4. Recopilat. glos. 21. nu. 43* Carl. *de iud. disp. 2. q. 6. à n. 474.* Giurb. *cons. 5. per tot.*

Ma-

156 ¶ Mayormente no siendo preuilegio de Clericato, que era el que pudiera tener alguna dificultad, por dexar lo Sagrado de las Ordenes incapazidad de jurisdicion en el juez secular contra la persona del Clerigo, Gratian. *disceptat. 226. num. 35.* Alvaro Valasc. *consult. 48. per totam*, ex alijs P. Diana *tom. 1. tract. de immunitat. resol. 118.*

157 ¶ Y lo mismo, y aun con mayor razon en quanto a las causas ciuiles con conocimiẽto radicado antes del pretenso preuilegio, *l. si quis postea quam, ff. de iudic.* ibi: *Miles, vel alterius fori esse cœperit priuilegium reuocandi domum, non habebit quasi præuentus, l. cum quadam puella, ff. de iur. omn. iudic.* Escobar *de Pontific. & Reg. iurisd. cap. 32. num. 4.* ex quam plurimis Dom. Salg. *in laberynt. 1. part. cap. 7. à nu. 79. cum seqq.* Paul. Anton. Xamar *2. part. diffinit. 95. num. 3.*

158 ¶ De que resulta lo azelerado del Prouisor en formar vn processo, sin auer dado traslado a el Alcalde mayor, promulgado censuras, hasta Eclesiastico entredicho en el discurso de dos dias, dando terminos por horas, y quartos de horas, pretendiendo le remitiera preso a don Alonso, pues quando pudiera, y deuiera hazerlo, por la causa de prẽder sin auxilio se hallaua impedido de obedecer su mandamiento, con las otras causas de que era juez, vt diximus.

159 ¶ Y mediante el impedimento no podia correr termino alguno a el dicho Alcalde mayor, *l. 1. §. fin. C. de ann. except. l. 1. in fin. C. de bon. qua lib. l. in rebus, §. omnis, C. de iur. dot.* cum alijs Duenas *axiom. iur. litter. I. conclus. 22.*

160 ¶ Y le constò a dicho Prouisor por autos que se presentaron por el Alcalde mayor, dentro de el termino assignado de tres horas, que fue lo que le tocò hazer, Azeued. *in l. 3. nu. 20. tit. 2. lib. 1. Recopilat.* Bobadill. *lib. 2. cap. 19. num. 40.* Ciarlin. *controuers. 10. tom. 1. num. 151.* & alij.

161 ¶ Y proceder sin embargo a declararle por excomulgado, y reagrauarle en la forma

 referi-

referida fue incurrir el Prouisor en la cẽsura Christiana que de algunos juezes Eclesiasticos, con justo sentimiento, hazen Dom. Couarr. *pract. 33. num. 1.* ibi: *Hoc absque vllo animi peculiari affectu tractare, & expedire conentur Zelo, quidem iustitiæ nõ ambitione defendendæ iurisdictionis, & liberandi sceleratissimos homines Reipublicæ pestem, & perniciem à iustissima iudicum sæcularium punitione*, Bobadilla *libr. 2. cap. 18. num. 109. videndus.*

162 ¶ Y assi a qualquier luz que la materia se quiera considerar, la Real jurisdicion vsurpada, D. Alonso de Maqueda lego, y sujeto a ella, por alguna de las causas de su prision, y por todas, que es lo mas cierto, vt fundauimus. Querer el Prouisor inhibir al Alcalde mayor absolutamente de su conocimiento, por precision ha de auer el auto Real de legos, sin atender al estado de cada vna de dichas causas, porque desde el principio está infecta la rayz de su jurisdiciõ, y no necesitaua de la declinatoria prudente que en todas ha puesto el Alcalde mayor, por estar dispuesto assi en ordenança desta Real Chancilleria, y que se prouea de oficio, aunque ninguna de las partes lo pida, porque siempre trae estado, *libr. 1. tit. 2. fol. 9.* Rodriguez *de ann. reddit. lib. 1. quæst. 17. nu. 70.* Zeuall. *quæst. 897. num. 276.* Dom. Salgad. *de Reg. protect. 1. part. cap. 2. num. 69.* Y dà la razon, ibi: *Quia tùnc principale consideratur præiudicium, & interesse Regis.* Et hæc de primo Articulo.

Segundo Articulo.

163 EL auto que proueyô el Prouisor para prender a Iuan Fernandez ocasiona embaraçar a la Sala con este segundo Articulo.

164 ¶ Porq̃ ya se vè, que fundada en el primero

mero la jurisdicion del Alcalde mayor contra don Alonso de Maqueda por la naturaleza de la causa, que es de Regalia, y mere profana, y por la calidad de persona seglar, sin preuilegio juridico, ni practicable, vt fundauimus supra à num. 59.

165 ¶ No ha de dar jurisdicion al Prouisor, que don Alonso de Maqueda pudiesse prender de su autoridad en el caso deste pleyto.

166 ¶ Porque esta excepcion, y la de auer obedecido a su juez, y otras de que se quiera valer para minorar, ò desvanecer su culpa, las ha de oponer ante el Alcalde mayor, que conoce del delito, ad text. *in l. nulli, C. de iudic.* Paz *in praxi, tom. 1. temp. 8. cap. 2. nu. 4.* Guazin. *de defens. reor. defens. 32. cap. 1. num. 5.* Giurb. *cons. 36. num. 14.*

167 ¶ Y si los procedimientos de este fueron nulos, en Tribunal secular se ha de intentar la nulidad, *cap. si duob. §. fin. de appell.* Afflict. *in constit. Neapol. lib. 1. Rubr. 65 de sent. in script. ferend. num. 8.* Giurb. *decis. 25. num. 9.* Carlev. *de iudic. lib. 1. tit. 1 disput. 2. num. 947. in med.* Grasis *de effect. Cleric. effect. 1.*

168 ¶ Si injustos, superior tiene que los reuoque, *cap. anteriorũ 2. quæst. 6. §. illud etiam, Auth. de appellat. & intra quæ temp. nouel. 23. l. 3. tit. 1. lib. 4. Recopilat.* Abbas *in cap. significauerũt de iudic. num. 11.* Dom. Couarr. *pract. cap. 24. num. 7* Dom. Pichard *in manud. præcep. 8. num. 4.* Carlev. *dict. disput. 2. num. 947.* ibi: *Idem iuris ordo seruandus est in litis prosecutione, qui seruatus est initio, neque potest esse incompetens iudex in continuatione, qui fuerat legitimus in initio iudicij.* Et eodem num. ibi: *Quoniam appellationis, aut reclamationis remedium, non deuoluit causam ex vna iurisdictione ad aliam, sed eadem gradatim expeditur.*

169 ¶ Y castigue al Alcalde mayor por el agrauio que pretenda don Alonso està recibiendo, y es vno de los cargos graues de residencia, Bobadill. *lib. 5. Polit. cap. 3. num. 7. cum seqq.* Do.

Salgad.

Salgad. *de Reg. protection. 2. part. capit. 4. à numer. 120.*

170 ¶ Pero pretender, que la injusticia, y agrauio aya de dar jurisdicion al Prouisor, y perjudicar a la Real que administra el Alcalde mayor, no lo permite lo contingente de que pueda errar tambien el Prouisor en su judicatura, sus muchas ocupaciones, ni la practica destos Reynos, Auend. *de exeq. cap. 19. Prator. num. 8.* Azeued. *in dict. l. 4. tit. 1. lib. 4. Recopilat. nu. 3.* Bobadill. *lib. 2. cap. 17. nu. 129.* D. Vela *in cap. 1. de offic. ord. nu. 63.*

171 ¶ Sin embargo, porque el Prouisor quede satisfecho, don Alonso de Maqueda reconocido de su delito, y el Alcalde mayor gustoso de sus ajustados procedimiẽtos, procurarè fundar, que no pudo mandar prender a Iuan Fernandez de Ludeña, lego, sin invocar el auxilio, y braço seglar, ni don Alonso de Maqueda executar su mandato.

172 ¶ Los juezes Eclesiasticos, Administradores del cuchillo Espiritual, carecen de la execucion del temporal que se repartiò a los seculares, con prouidencia especial, de que tuuiessen entre si mutua correspondencia, ayudandose reciprocamente las Armas de ambas jurisdiciones al remedio de los excessos, y delitos que cometiessen sus subditos, *cap. soluta de maiorit. & obed. cap. nouit de iudic. cap. cum aduena, cap. duo sunt 96. distinct. l. 1. in fin. l. 7. tit. 1. part. 2.* ibi: *Otrosi, dixeron los Sabios, que el Emperador es Vicario de Dios en el Imperio, para faZer justicia en lo temporal, bien assi como lo es el Papa en lo espiritual,* Felin. *in cap. 1. de constit. num. 6.* Morla *in empor. 1. part. tit. 1. quæst. 16.* Sesse *de inhib. cap. 9. vol. 3. nu. 19.* Marth. *de iurisdict. 4. part. casu 198. num. 1.* Mastrill. *de Magistr. lib. 3. cap. 3. num. 81.*

173 ¶ Sin que el secular pueda vsar de las del Eclesiastico, ni compeler a Clerigo al cumplimiento de lo que conviniere a el exercicio de causa en que tenga radicado el conocimiento,

Auth.

Auth. sed hodie, C. ad leg. Iul. de adult. cap. vt fame desint. excom. in 6. cap. degradatus penult. eod. libro.

174 ¶ Marian. Socin. *in cap. cum sit generale, num. 24. de for. compet.* Dom. Couarr. *pract. 10. num. 1.* verl. *Eadem*, Palacius Rubius *in cap. per vestras 2. notabil. §. sed est pulchra dubitatio, num. 20.* Dom. Rea *decis. 1. num. 21. in princip.*

175 ¶ Ni por el contrario el juez Eclesiastico de las del seculár, ni compeler con ellas de su autoridad a lego, *cap. cum non ab homine de iudic. c. 1. de statu Monach. in 6. c. quamuis de pœn. in 6. l. 58. & 59. tit 6. part. 1. l 6. tit. 4. lib. 1. Recopilat.* ibi: *Los jueZes Eclesiasticos no pueden vsar para execucion de la justicia Eclesiastica, ni aprouecharse de las Armas temporales.* Et posteà, ibi: *Porque qualquiera cosa que conuiniere para defension de la Iglesia, y sus bienes, y jurisdiciones, queriendo ayuda del nuestro braço seglar en lo justamente pedido, se les esta mandado dar, l. 14. tit. 1. lib. 4.* ibi: *Por ende defendemos, que no sean ossados de haZer execucion en los bienes de los legos.* Et posteà: *Pues q̃ el derecho pone remedio cõtra los legos q̃ son rebeldes en no cũplir lo q̃ por la Iglesia justamente les es mandado, y enseñado, conviene a saber, que la Iglesia INVOQVE LA AYVDA DEL BRAZO SEGLAR.* Dom. Couarr. *pract. 10. num. 2.* verl. *Tertio illud erit ad hæc notandum, quod si de executione alicuius Ecclesiastici actum sit, vt laicus cogatur soluere eam quãtitatem, in qua iuste ab eo iudice damnatus ciuili iuditio fuerit, tùnc plane non poterit iudex Ecclesiasticus laici bona propria capere authoritate, nec ipsius condemnati personam ad rei iudicatæ executionem, imò potius tenetur auxilium iudicis secularis, ad hanc executionem invocare, &c.* Paz *in prax. 2. tom. pral. 2. nu. 54.* Iul. Clar. *lib. 3. sent. §. fin. quæst. 37. num. 8.* Dom. Rea *decis. 1. num. 21.* & omnes.

176 ¶ Y en particular el acto graue de prision le està prohibido a el juez Eclesiastico hazerla de lego sin invocar el auxilio de la justicia Real.

177 ¶ Ad text. *in cap. nullus Clericus 6. cap. fin. 11. quæst. 1. cap. nouimus 27. §. pro illo de verb. sign. cap. cum Episcopus 7. de offic. ordin. in 6.* dõde el Põtifice Bonifacio VIII. supone por cõstãte, que el Obispo pueda poner su Audiencia, y Tribunal en qualquier parte de su Obispado, y determinar las causas que le pertenecieren. Y llegando a dezidir la potestad de prender, authoritate propria, la dâ solamente contra los Clerigos, ibi: *Causas ad Ecclesiasticum forum spectantes audire; personas Ecclesiasticas (cum earum excessus exegerint) capere, ac carceri deputare, l. 7. tit. 3. libr. 1. l. 4. tit. 1. libr. 3. ordinam. dict. l. 14. tit. 1.* despues de prohibir la execucion en bienes, ibi: *Ni prender, ni encarcelar sus personas, l. 15. dict. tit. 1. libr. 4.* manda guardar la antecedente, y las demas que en razon de esta prohibicion hablan Abbas *in cap. significasti de offic. deleg. num. 10.* & ibi alij ordinarij.

178 ¶ Diego Perez *in dict. l. 4. tit. 1. lib. 3. ord. & in l. 48. tit. 19. lib. 8.* vers. *An posit iudex,* Auend. *de exeq. lib. 1. cap. 1. num. 22.* Azeued. *in dict. l. 14. tit. 1. lib. 4. per totam,* Dom. Rea *decis. 1. num. 20.* & omnes infra num.

179 ¶ Con que tratando, como tratò el Prouisor, de prender a Iuan Fernandez, y no dudando que era lego, deuiò no mandar executar dicha prision sin invocar el auxilio, y braço seglar.

180 ¶ Y por no auerlo hecho se sujetò a las penas que la misma ley 15. le impone, ibi: *Lo qual todo mandamos a los Prouisores, Vicarios, y Juezes Ecclesiasticos, que guarden, y cumplan, segun, y como en esta nuestra ley se contiene, so pena de perder la naturaleza, y temporalidades que tienen en estos nuestros Reynos, y de ser auidos por agenos, y estraños dellos.*

Cuya

181 ¶ Cuya pena puede por derecho, y costumbre inmemorial imponerla a los Ecclesiasticos su Principe secular, por la inobediencia a sus Reales mandatos, ad text. *in l. fin. C. de offic. Procur. Cæsar. l. minime. ff. de Relig. & sumpt. fun. l. qui cumque, C. de Episcop. & Cler. l. 18. tit. 9. part. 1. l. 8. tit. 7. part. 3. l. 1. & 2. tit. 5. l. 11. tit. 8. lib. 1. Recopilat. l. 25. tit. 3. lib. 1. l. 4. tit. 1. l. 13. tit. 3. lib. 4.* Dom. Salgad. *de Reg. protect. 1. part. cap. 2. nu. 273.* Dom. Solorçan. *tom. 2. de iur. Indiar. libr. 3. cap. 2. præcipuè num. 34. & lib. 4. Polit. Indiana cap. 27. per totum.*

182 ¶ Y multas pecuniarias por gouierno Politico, en fuerça de defensa de su Real jurisdicion, Gregor. Lopez *in l. 57. tit. 6. part. 1.* Bobadill. *lib. 2. cap. 18. num 84. & 89.* Peteyr. *de manu Reg. part. 1 cap. 7 num. 42.* Dom. Amaya *in l. nullus 60. C. de Decur. n. 45.* Pareja *de fide inst. rum. 2. tom. tit. 6. resolut. 9. num. 79.* Olea *de cess. iur. tit. 5. quæst. 6. num. 30.* & passim omnes.

OPOSICION DEL PROVISOR A lo fundado en este segundo Articulo.

183 ¶ Confiessa el Prouisor la regla, y prohibicion general que dexamos fundada, y pretende limitarla, diziendo comprehendio las causas ciuiles, ò criminales intentadas ciuilmente.

184 ¶ No empero las criminales de mixto fuero contra legos, de que estuuiere conociendo el Ecclesiastico, nam tunc, dize no necessita de auxilio, y que por si solo puede prender.

185 ¶ Ad text. *in cap. 2. de adulter.* ibi: *Detrudatur, cap. fraternitatis, 34. distinct. cap. fraternitatis 11. quæst. 2. cap. Archiepiscopatu de raptorib. Auth. causa quæ, in fin. C. de Episcop. & Cler.* Concil. Trident. *cap. 3. Sess. 24.* ibi: *Seu per captionem pignorum, personarumque districtionē*

per

per suos proprios, aut alienos executores facienda.

186 ¶ Felin. *in cap. cum sit generale de for. comp. num. 20.*

187 ¶ Dom. Couarr. *pract. cap. 10. nu. 2.* vers. *Secundo*, Paz *in praxi, 2. tom. pral. 2. num. 56.* afirma se acostumbra assi en Salamanca.

188 ¶ Marth. *de iurisdict. 1. part. casu 50.* Axia *de exhib. auxil. fundam. 11.* precipuè vers. *Ex hoc fundamento.*

189 ¶ Segura Daualos, con grandes exclamaciones de juez Eclesiastico, *in direct. iudic. 2. part. cap. 13. à num. 24.* Molin. *de brach. facul. lib. 1. cap. 4. à num. 31.* D. Iuan Vela *de delict. cap. 6. num. 18.*

190 ¶ P. Dian. *tract. de immun. 1. part. resol. 88.* vers. *Sed hanc sententiam.*

191 ¶ Ciarlin. *controuers. 15. part. 1. nu. 31. & 34. cum seqq.*

192 ¶ Augustin. Barbos. *de potestat. Episcop. 3. part. allegat. 105. num. 36.*

193 ¶ El señor D. Ioseph Vela *in cap 1. de offic. ordinarij, post. 2. tom. dissertat. part. 1.* auiendo tratado de los delitos de mixto fuero, en que puede tener conocimiento el Eclesiastico contra legos, llega a tratar de la captura en el num. 112. y en los quatro siguientes funda esta opinion afirmatiua, inclinandose a ella en los puntos rigurosos de derecho comun, y trae todos los Autores referidos, y otros antiguos, vt videre est dicto loco.

194 ¶ Por ser medio preciso a la jurisdicion, que se le concede, ad text. *in l. 2 ff. de iurisdict. omn. iudic. l. 1. §. qui mandatam, in fin. l. fin. ff. de offic. eius cui est mandata iurisd.* Dom. Vela *dict. loco, num. 113.*

195 ¶ Y voluntario en los juezes Eclesiasticos valerse del Real auxilio en caso de necessidad, *cap. 1. de offic. ord.* ibi: *Et cum opus fuerit, cap. quoniam 14. de offic. iudic. deleg. cap. postulasti de homicid.* cum alijs Concil. Trident. *Sess. 24. de reform.*

form. cap. 8. ibi: *Invocato si opus fuerit brachio secular*, Pareja *de fide instrum. tit. 2. resolut. 8. num. 1.* vbi exornat con muchos textos, y autoridades.

196 ¶ Y con mayor causa en los de sacrilegio calificado (como dize en su auto) *cap. attendendum 17. quæst. 4.* ibi: *Attendendum est omnibus, ne prædia vsibus secretorum cœlestium dedicata, à quibus dam irruentibus vexentur. Quod si quis fecerit post debitæ vltionis acrimoniam, quæ erga sacrilegos iure promenda est perpetua damnetur infamia, & carceri tradatur, aut exilio perpetuæ deportationis vtatur*, *cap. contra idolorum 26. quæst. 5.* Ciarlin. *dict. contr. 15. num. 32.* & alij iam relati.

197 ¶ Por contener la grauedad que por si está ponderada, y reconozco, porque mi alegacion no se dirige por aora a defender a Iuan Fernandez, ni a aplicarle, por lo que manifiesta la sumaria, los dos capitulos *si verò de sent. excomm. in 6.* Y las disculpas que para euadir el punal del Alma, justissimamente impuesto por el Canon, *si quis suadente diabolo 17. quæst. 4.* consideran los Doctores, de quo latè Grasis *de effect. Cler. effect. 9. per totum*, P. Dian. *tract. 5. part. 5 resolut. 65.* Paul. Xamar *1. part. diffinit. 18. num. 28.*

198 ¶ Ni tampoco pretendo acusar a don Alonso de Maqueda.

199 ¶ Solo mi intento es defender la Real jurisdicion de la opresion del Prouisor, y responder a sus oposiciones.

PROEMIO DE LA RESPVESTA.

200 ¶ El principal fundamento de esta oposicion, y que pudiera ocasionar mayor disputa en la verdadera inteligencia de la ley 15. lo hallo vencido a nuestro fauor con los alegatos de el

Fiscal Eclesiastico, y con las causas que ha presentado, procurando verificar se ha pedido siempre en Malaga el auxilio.

201 ¶ Y en esto mismo insistiò, articulò, y prouò suanteceſſor el año de 635. en la causa de Francisco Ortiz, Notario, de qua supra à nu. 142.

202 ¶ Porque auiendole acumulado a el Alcalde mayor vna que anteriormente estaua hecha, por auer preso a otro Notario, notificando mandamiento del Prouisor à vn lego, para que pareciesse a purgar su culpa en causa de incontinencia.

203 ¶ El Alcalde mayor defendiò la accion con la ley 15. afirmando, que semejantes mandamientos eran en fraude de la ley, porque luego que comparecian los prendia el Eclesiastico, ò no queria oyrlos menos que presentados en la carcel, con que hazia indirectamente la prision.

204 ¶ Optimè Zeuall. *de cogn. per viã viol. quæſt. 93. nu. 83.* ibi: *Aliquando peraram, & in fraudem legis Regni. poſtquã laici perſonaliter comparent coram Eccleſiaſtico Ordinario, ad quem fuerũt citati eos audire recuſat donec ipſi rei in carcerem ſunt prius detruſi, qui ad redimẽdam vexationem ſua ſponte carcerem ingrediũtur, vbi multum moleſtantur donec ſolvant condemnationem, & expenſas litis, & receptorum, quæ ſolent condemnationem principalem superare, quod profecto eſt in fraudem legis Regni cum debeat præcedere invocatio brachij ſæcularis.*

205 ¶ El Fiscal negô acerrimamente esta proposicion, y prouô, que nunca se auia hecho tal, ni abusado de dichos mandamientos.

206 ¶ Antes siempre invocaua su Prouisor auxilio para prender a legos, que fue tambien motiuo de el auto que huuo en esta Chancilleria.

207 ¶ Porque quando el Eclesiastico tiene conocimiento de alguna causa no le es prohibi-

hibido citar à los legos, antes sí a las justicias ordinarias el que lo impidan, *l. 5. tit. 3. lib. 1. Recopilat.* despues de auer manifestado el señor Rey don Enrique II. el Catolico zelo de conservar a la Iglesia su jurisdicion, vt diximus supr. num. 70. hablando con sus juezes seculares dize:

208 ¶ *Ni sean ossados de impedir, ni embargar a los que fueren citados por los Prelados, ò sus Vicarios sobre los pleytos a la Iglesia pertenecientes que no vengan, ni comparezcã a sus citaciones, &c.* Bobadill. *lib. 2. cap. 17. num. 167. in princip.*

209 ¶ En la causa contra Alvaro Cortês, y Antonia Camposo, està despachada requisitoria de auxilio, con insercion de autos, presentada ante la justicia Real, obedecida, y assignados ministros suyos para el cumplimiento, y consta de diligencias fueron a executar la prision.

210 ¶ En la de Antonio de Hariza huuo quatro tiempos para su prision, y en el segundo despachò dicho Prouisor requisitoria justificada de auxilio, y el Alcalde mayor la mandò cumplir, y diò ministros.

211 ¶ Con que auiendo presentado las causas referidas, el mismo Fiscal Eclesiastico es preciso las aprueue en todo lo que contienen, ad text. *in l. publia 26. § fin. ff. de postit, l. cum præcum, C. de liber. caus. l. 1 § editiones, ff. de edend. l. si stilus, § vlt. ff. de inter. act. cap. cum olim de censib. cap. cum venerabilis, de except.* Dom. Vela *dissert. 46. num. 14.* latissimê Parexa *de fide instrum. tit. 7. resol. 3. per totam.*

212 ¶ Y constando que los delitos contenidos en ellas son de incontinencia, y como tales de mixto fuero, Gutierr. *lib. 2. Canon. cap. 7. à num. 22.* Bobadill. *lib. 2. Polit. cap. 17. nu. 53.* Dian. *resol. Moral. tract. 1. resol. 89.* Dom. Valenç. *conf. 131. à num. 3.* Barbos. *in remiss. ad Concil. Sess. 24. de reform. cap. 8.* ex multis Dom. Vela *in dict. cap. 1 de offic. ordinar. num. 66.*

En

213 ¶ En que por las doctrinas propuestas pretende puede prender authoritate propria, vt diximus.

214 ¶ Y que sin embargo se ha pedido el auxilio secular.

215 ¶ Y en este pleyto requisitoria de auxilio para prender a Iuan Fernandez, y el Prouisor la mandò despachar.

216 ¶ Y no vsar della es por las circunstancias, y motiuos que en su auto refiere, de que conforme a derecho lo puede hazer.

217 ¶ Es cierto el Fiscal Eclesiastico reconociò la buena fee, ad text. *in l. quoties, §. nec itaque, ff. de administr. tutor.* ibi: *Nec enim prohibentur tutores bonam fidem agnoscere*, cum alijs Dom. Rea *allegat. Fisc. 1. num. 16.*

218 ¶ Pues los mismos instrumentos de tiẽpo tã moderno, excluyen prescripcion de lo contrario, ad text. *in l. 2. §. idem Labeo, ff. de aqua pluu. arcend.* ibi: *Sed sufficere si quis sciat factum esse, glos. in l. hoc iure, §. ductus aquæ*, vers. *Memoriam, ff. de aqua quot. & est.* Abbas, & ordinarij *in cap. 1. de præscript. in 6.* Do. Molin. *de Hisp. prim. lib. 2. cap. 6. num. 61.* vbi Addentes.

219 ¶ Y nos quiso escusar controvertir, si el derecho de prender en estas causas criminales sin invocar el auxilio secular se puede adquirir por costumbre inmemorial, y si quedò, ò no invalidada por la *l. 15.* ibi: *Y mandamos, que lo susodicho aya lugar, sin embargo de qualquier costumbre que se alegue, si la ha auido, porq̃ aquella ha sido sin nuestra ciencia, y paciencia.*

220 ¶ O si comprehendiò la introducida antes de su promulgacion, sin estenderse a la que despues introduxessen los Eclesiasticos, y en vno, y otro punto corriera ventajosa la opinion fauorable a nuestra Real jurisdicion, vt videre est, en los mismos Autores que citaremos en respuesta de la oposicion.

RES-

oposicion.

221 ¶ Abstrayendo, pues, de la costumbre, y llegando al punto juridico, la ley habla prohibiendo prision de legos en qualquier causa sin invocar el auxilio, ibi: *Que ninguno dellos pueda prender, ni prenda a ninguna persona lega.* Et postea: *Por ninguna causa que sea.*

222 ¶ Y la diccion, *ninguna*, latine, *nulla*, es vniuersal, y puesta genericamente, no exceptua, y todo lo comprehende, *cap. ad nostram de elect.* & ibi Abbas *num.* 5. Tiraquell. *in l. si vnquam*, verbo, *reuertatur, num.* 33. & 229. Barbos. *tract. var. dict.* 229. *num.* 1. & 2.

223 ¶ Y no deuemos prohijarle distincion quando no la haze, *l. de pretio, ff. de public. in rem act. l. non distinguemus, ff. de recept. arbit. l. Præses, ff. de offic. Præsidis*, Dueñas *axiom. iur. litt. L.* con el 50.

224 ¶ Ademas, que en estas causas criminales reside en el Ecclesiastico el mismo defecto de exercer por si el cuchillo temporal para prender a legos, vt diximus num. 172.

225 ¶ Y pues teniendo tambien radicado el conocimiento de las ciuiles, se le prohibe su execucion deue ser igual la disposicion, *§. pari ratione. Instit. quibus mod. ius patr. pot. solvitur, l. illud, aut illud, ff. ad leg. Aquil. l. si postulauerit, §. 2. ff. ad leg. Iul. de adulter. l. nauta, §. fin. ff. naut. caup. stab.* Dueñas *axiomat. iur. litt. A. conclus.* 14.

226 ¶ Y con mayor razon en las criminales, donde por su grauedad deue el riesgo de executar la prision, constituyr al Ecclesiastico en cuydado, ad text. *in cap. vbi periculum maius intenditur, proculdubio est plenius consulendum de elect. in 6. puncto*, Dom. Rea *decis.* 1. *num.* 19. illic: *Secundo iure nostro, absque tergiuersatione, id decernitur, leg.* 14. & 15. *libr.* 4. *Recopilat.*

Vbi nominatim iubetur laicos, ab Ecclesiasticis capi non posse sine auxilio brachij secularis, & frustra prædictas leges solum causis ciuilibus restringunt, quoniam, nec verbis, nec menti earum prædicta limitatio, adaptationi non verbis quatenus, dict. l. 15. traditur ex se non posse in carcerare nullum laicum ex nulla causa, hæc enim verborum expressio, omnia comprehendit, arg. l. hoc genus de condit. & demonstr. Vltra, quod exclusio illa ex nulla causa, POTIVS AD CRIMINALEM REFERRI OPORTERET QVASI GRAVIOR, QVÆ MAIORI EGET CAVTIONE.

227 ¶ Y adequa esta inteligencia, hablãdo, como habla, tãbien la ley 15 cõ los Fiscales Eclesiasticos, assi en la prohibicion, como en su proemio, ibi: *Cerca del poner Fiscales.* Et postea: *Mandamos a qualesquier Fiscales.*

228 ¶ Y siendo, como es, propio de las causas criminales crear Fiscales, no se puede dudar las comprehendiesse, Gutierr. *lib. 1. q. 45. nu. 2.* idem Dom. Rea *dict. num. 19.* continuando las palabras antecedentes, illic: *Rursus expressius denotatur, dum idem procedere traditur circa capturam, aut executiones, quæ fiunt aduersus laicos cõstitutis promotoribus Fiscalibus à iudicibus Ecclesiasticis qui quidem, tunc proprie (vt praxis admittit) creari possunt, quando de crimine, & publica vindicta tractatur.*

229. ¶ Y en las de mixto fuero muchissima mayor causa.

230 ¶ Porque en la question que se mueue entre los Doctores, originario Bart. *in l. Magistratibus, ff. de iurisd. omn. iudic. num. 4,*

231 ¶ Sobre si quando el juez Eclesiastico pide al secular le imparta el auxilio, tẽdrá obligacion de exhibirle los autos que huuiere hecho, que en lo regular es certissimo deue exhibirlos, de quo latissimamente escriuiò Pareja *de fide instr. tom. 1. tit. 2. resol. 8. à num. 9.*

En

232 ¶ En los delitos de mixto fuero es indispensable la resolucion de que los ha de exhibir, porque obra el secular como mixto executor con conocimiento de la justificacion del Eclesiastico, y de quien preocupò la jurisdicion para imparir, ò denegar el auxilio, *Auth. de Sanctiss. Episcop. cap.* 21. *§. si verò, collat.* 9. Abbas *in dict. cap.* 1. *de offic. ordinar. num.* 11. & præter alios ordinarios, *in dict. cap.* 1.

233 ¶ Iulio Claro *libr.* 5. *sent. quæst.* 96. *num.* 7. Tiber. Decian. *tract. crim. libr.* 4. *cap.* 9. *à num.* 121. Farinac. *quæst.* 97. *num.* 102. Salced. ad Bernard. Diaz *cap.* 160. *nu.* 11. Caualcan. *de brach. Reg.* 4 *part. num.* 261. vers. *At in alijs causi*, Bobadill. *lib.* 2. *cap.* 17. *nu.* 175. P. Episcopus Villarrub. *part.* 2. *quæst.* 17. *artic.* 1. *num.* 30. ibi: *Aora se verà lo que ha importado distinguir las causas entre meramente Eclesiasticas, reservadas, y mixtas, porque en estas vltimas no imparten el auxilio los juezes legos sin ver los autos.* Y prosigue con esta resolucion, trayendo muchas autoridades, Dom. Rea *dict. decis.* 1. *num.* 26. ex quam plurimis Pareja *de fide instrum. dict. resolut.* 8. *nu.* 24. Dom. Vela *in dict. cap.* 1. *de offic. ord.* 2. *part. à num.* 33. *videndus num.* 57.

234 ¶ Y assi lo sienten tambien Autores que referimos por de la opinion contraria, Molin. *libr.* 1. *de brach. secular. cap.* 10. *inspect.* 3. *num.* 30. Marth. *de iurisd. dict.* 1. *part. cap.* 51. *num.* 20. Paz *in prax.* 2. *tom. in proœm. num.* 8. Barbos. *de potest. Episcop.* 3. *part. dict. allegat.* 107. *num.* 27.

235 ¶ Siendo, pues, tan cierto, que en este genero de delitos tiene obligacion o exhibir, y manifestar los autos al juez secular.

236 ¶ Quien puede negar por supuesto preciso, que deua invocar el auxilio? Ad illud Philosophi propter vnum, quodque tale, & illud magis, *l. cum aurum* 19. *§. per veniamus*, vers. *Semper, ff. de aur. & arg. legat. Auth. multo magis, C.*

de

de Sacrosanct. Eccles. Dueñas *axiom. iur. li 1ter. E. num.* 224.

237 ¶ Ni que juez Eclesiastico huuiera en el mundo exhibiera autos, ni dexara de huyr esta precision de hazerlo, si le fuera licito prender authoritate propria, que es el fin de su exhibicion, videant, & pensirent integerrimi iudices?

238 ¶ Finalmente, estos, y otros muchos fundamentos que omito, por no alargar mas el papel, hazen por la inteligencia absoluta de nuestra ley, y reprouando a los que quisieron limitarla, resuelven a fauor de la Real jurisdicion, y que el juez Eclesiastico no pueda prender a lego sin invocar el auxilio, excepto en caso de heregia.

239 ¶ Felin. (aunque contrario in dict. cap. cum sit generale) *in cap. significasti, num.* 4. *de offic. deleg.* Abbas *in dict. cap. significasti, num.* 10. Ancharr. *in dict. cap. cum. Episcopus, vlt. not ab.* Palatius Rubius *in dict. §. sed est pulchra dubitatio, num.* 18. *&* 25. Oldrald. *cons.* 86. *à nu.* 4. Iulio Clar. *lib.* 5. *cap. fin. quæst.* 37. *num.* 8. ibi: *Vnum tamen volo, vt scias in hac materia, quod Episcopus in criminalibus communis fori, in quibus potest procedere contra laicos, non potest illos personaliter capi, aut carcerari facere, aut punire.*

240 ¶ Tiber. Decian. *lib.* 4. *tract. crim. cap.* 26. auiendo referido los delitos de mixto fuero, asienta por regla nuestra conclusion, *nu.* 15. ibi: *Notandum tamen in vnum, quod in his criminibus licet Ecclesiasticus possit iudicare laicum, vt dictum est, non tamen potest illum in carcerem conijcere.*

241 ¶ Cita a muchos, y por vltimo a Palacios Rubios en el lugar referido, y aprueua su sentir, ibi: *Concludit, & benè quando vbicumque Ecclesiasticus potest laicos condemnare, non tamen poterit eos carcerare, sed circa hoc implorabit brachium sæculare,* idē Decian. *lib.* 8. *c.* 3. *n.* 47 Auiles *in cap.* 20. *Pratorum,* verb. *vsurpan, n.* 14. ibi:

Tamen

Tamen in casibus, in quibus iudex Ecclesiasticus habet cognitionem inter laicos, non post eos in carcerare, sed tantummodo per censuram Ecclesiasticam compellere, nisi solum modo in crimine hæresis. Y prosigue quedando con esta opinion.

242 ¶ Auendañ. *de exeq. 1. part. cap. 1. num. 22.*

243 ¶ Garc. *de nobilit. glos. 9. num. 53.* vers. *Sexta conclusio.*

244 ¶ Rodriguez *de execut. capit. 2. num. 18.*

245 ¶ Parlad. *lib. 3. quotid. different. 9. §. 2. num. 16.* afirma no excediò su Magestad con esta ley de lo que le està concedido por derecho Canonico.

246 ¶ Azeued. *in dict. l. 14. tit. 1. libr. 4.* verbo, *ni encarcelar sus personas.* Y en el *num. 6.* trae la executoria de Plasencia, que el juez Eclesiastico no puede prender a legos, excepto en casos de heregia, sodomia, y estrupo.

247 ¶ Y despues num. 11. pone la limitacion de la ley quando el Eclesiastico tiene el conocimiento, y aunque parece la aprueua, no queda con ella.

248 ¶ Porque en el *num. 18.* limitandola tambien en los delitos de heregia, dize es ocasion esta limitacion de que muchos juezes la amplien a prender en los que tienen especie de heregia, ibi.

249 ¶ *Cuius quidem limitationis occasione iudices Ecclesiastici ansam accipiunt, vt & in alijs delictis hæresim sapientibus laicos in carcerent, & capiant.* Y concluye *nu. 16.* quedando en la executoria de Plasencia, y en nuestra ley 15. se remite à lo que dexa dicho en la antecedente, y refiere la obligacion de pedir el Real auxilio, y de darlo los juezes seculares, siendo justificado, y lo preciso de que exhiba los autos que tuuieren hechos el Eclesiastico, vt infra dicemus.

250 ¶ Gutierr. *lib. 1. pract. quæst. 45.* re-

pitiendo a dichas leyes 14. y 15. mueue la dificultad, y trae por dos colunas los Autores que por vna, y otra parte alcançô, y los textos en que se fundaron, que son los que dexamos referidos.

251 ¶ Y con la promulgacion destas leyes no pone duda en que deua inuocar el auxilio, vt videre est num. 2. ibi: *Attento iure Regio existimo tenendam esse omnino, in praxi in nostris Regnis opinionem communem per leges supra relatas, quæ expressim, & indiuiduo, id prohibent, ac vetant quare seruanda erit earum forma, vt quod præceptum etiam à iudicibus Ecclesiasticis non solum in ciuilibus, prout Couarruu. aduertit in tertio casu, sed etiam in criminalibus, vt constat ex generalitate prædictarum legum, & præcipuè, ex dict. l. 15.* ibi: *Por ninguna causa que sea, & præterea dum loquitur in causis, vbi Fiscales ponùntur, in quo non assentio doctissimo Couarr. contrarium existimãti, nam ipsius opinioni manifestè aduersatur, dict. l. Regia in supra dictis verbis, & ita fuit pronuntiatum, atque declaratum Regia executoria, &c.* Y trae a Azeuedo, entendiendolo por esta opinion, y queda firmemente en ella.

252 ¶ Bobadill. *lib. 2. cap. 17.* despues de auer referido ciento y treze casos, que su calidad supone dân jurisdicion al Ecclesiastico, y en ellos el de sacrilegio, num. 82. dize num. 167.

253 ¶ *Aunque es verdad que los juezes Ecclesiasticos son competentes contra legos en las causas ciuiles, y criminales susodichas, y en otras dispuestas por derecho, por ser espirituales, ò por participar de ellas, esto se entiende quanto a citarlos, excomulgarlos, y proceder contra ellos, y contra sus bienes, por censuras, y otros remedios espirituales: pero porque el cuchillo temporal, quanto al vso, y exercicio ordinario reside, y està en poder de la potestad secular, no pueden los juezes Ecclesiasticos en las causas profanas citar a legos.* Et postea: *Ni en los casos de susoreferidos pueden tomarle sus bienes por deudas ciuiles, y criminales, ni prenderlos,*

los, ni encarcelarlos, porque PARA ESTO HA DE INVOCAR EL AVXILIO, Y AYVDA DEL BRAZO SEGLAR, Y DE LA REAL IVRISDICION. Y prosigue, oponiendose de la razon potissima que dan los Autores contrarios, y satisfaze eod.nu.ibi:

254 ¶ *A lo qual se responde, que aunque el juez Ecclesiastico tenga jurisdicion en las personas, y causas de legos, no es consequencia que tenga la actual execucion, porque esta no la tiene si no contra los subditos, y en su territorio.* Y continua la materia de invocar el auxilio hasta el num. 190. quedando siempre fauorable por nuestra parte.

255 ¶ Anguian. *de leg. lib.* 3. *controuers.* 30. *anum.* 1. hasta el 11. pone ambas opiniones, desde el 12. elige la que defendemos, ibi:

256 ¶ *Istam secundam opinionem suaderem, & amplecterer ex natura, & differentia vtriusque potestatis Ecclesiasticæ, soluet, & ciuilis, quæ absque dubio multoties confunderentur si Ecclesiasticus contra sæculares, & eorum bona per se, & suos ministros, cum præiudicio sæcularium Magistratuum suam posset exequi sententiam.* Y prosigue hasta el fin de la controversia, y satisfaze a los fundamentos contrarios.

257 ¶ Zuall. *comm. quæst.* 897. *tom.* 4. *& de violentia, quæst.* 93. es toda del punto, y refiere promiscuamente los fundamentos de vna, y otra opinion por 36. numeros, y desde el 37. resuelve por la Real jurisdicion, illic:

258 ¶ *Sed his non obstantibus contraria opinio est verior, tam de iure communi, quam Regio, & ex Concilio Tridentino à qua, nec in iudicando, nec consulendo est recedendum, imò quod sit necessaria inuocatio brachij sæcularis ad capturam sæcularium, in omnibus criminibus, de quibus iudex Ecclesiasticus potest cognoscere, vt supra diximus, &c.*

259 ¶ Continua este mismo dictamen, hasta el fin de la question.

Zened.

260 ¶ Zened. *quæst. Can. quæst. 39. à num. 3. vers. Vnde dicendum*, D. Francisco Geronimo de Leon 2. *tom. decis. Valent. 154. à num. 9.* Y restringe la jurisdicion Eclesiastica, que para la exaccion de multas, y penas pecuniarias es preciso invocar el Real auxilio.

261 ¶ El señor don Francisco Salgado *de Reg. protect. 2. part. cap. 4. num. 36.* supone caso mas dificultoso, que es, auer efectuado ya el Eclesiastico la prision sin invocar el auxiliio Real, ibi:

262 ¶ *Deinde iniusta dicitur detentatio, ex hoc etiam capite iurisdictionis defectus, quoties carceratio fit à iudice Ecclesiastico in laicos, etiam in his casibus, quibus competens iudex est, siue in CRIMINALIBVS, siue in ciuilibus, siue spiritualibus, vel eis connexis, quos summa diligentia, congessit doctissimus Bobadill. libr. 2. cap. 17. per totum, absque invocatione auxilij brachij secularis, Regiaque iurisdictionis, nã licèt prædicti iudices Ecclesiastici habent iurisdictionem in prædictis casibus in laicos. Gladium temporalem quãtum ad vsum, & exercitium, vt residet pœnes potestatem secularem, non possunt ipsi iudices Ecclesiastici, NVLLIS IN CASIBVS CAPERE PERSONAS LAICAS, & eas in carcerare, nisi prius invocauerint auxilium prædictũ brachij secularis.*

263 ¶ Cita los textos, leyes Reales, y Autores que califican esta saludable prohibicion, & postcà num. 39. reuelve el caso propuesto, illic:

264 ¶ *Huius igitur auxilij invocationis omissio nullam, iniustam, & indebitam reddit carcerationem, pro cuius violentia adhiberi possunt Suprema Tribunalia.*

265 ¶ El señor don Francisco de Amaya *in l. nemò carcerem, C. de exact. tribut. num. 35.* assienta por indubitable esta proposicion, ibi: *Vlterius ex nostra decisione dimanat, quod cum iudex Eccle-*

Ecclesiasticus directè in laicos, non habeat iurisdictionem, quo ad eorum capturam, nisi à seculari litteris auxilium bracij implorauerit, hoc sua authoritate efficere non potest.

266 ¶ Y auiendo traydo las doctrinas, y leyes ponderadas dà la razon, illic:

267 *Quoniam iurisdictio Ecclesiastica, & secularis sunt separata, ita vt alia, alia non præiudicet, sed imò adiubet, & ideò non debet alia in aliam falcem immittere, præcipue cum Episcopus non habeat armatam militiam, vel familiam, vt sua authoritate, eos qui non sunt de sua iurisdictione, idest laicos capere possit.* Responde a la oposicion de el Prouisor, y textos induzidos en su confirmacion, y buelve a afirmarse en lo que propuso, aunque sea en delitos de sacrilegio, vt vtrumque videre licêt, infra num.

268 ¶ El señor don Iuan de Larrea haze tan poco aprecio de la potestad de ministros Eclesiasticos para el acto material de prender a legos, que aunque executen la prision con intervencion, y auxilio del braço secular, no obstante que ya en este caso obran jurisdicionalmente, si huuiere resistencia, siente tocará su castigo a la justicia Real, y la funda con tan grandes autoridades, y principios de derecho, que huuo auto Real de legos en esta Chancilleria, declarando, que el juez Eclesiastico, que pretendia inhibir al secular, y introduzirse al castigo desta resistencia, hazia fuerça en conocer, y proceder, *decis. Granatens. 1. per totam, & num. 25.*

269 ¶ Y vno de los principales fundamentos que trae, es la certidumbre desta prohibicion, *dict. decis. 1. nu. 19.* y se opone de la opinion contraria, y lo dudoso que vna, y otra dexò a Mẽchac. *de succes. creat. lib. 3. §. 22. num. 17.* y despues resuelve por la Real jurisdicion, num. 20. illic:

270 *Tamen longe verior, & receptior est opinio iure communi, & Regni capturam laicorum, illis non permitti, vt defendit, &c.* Com-

 prueua

prueua copiosamente ser requisito necessario que invoquen el Real auxilio, y satisfaze a los fundamentos contrarios, suspendiendo el instituto de su decision, y procurando dexar sin replica este fundamento, con tanta eficacia, que parece fue vnico motiuo de la determinacion referida.

271 ¶ El señor don Ioseph Vela *in dict. cap. 1. de offic. ordinar. 1. part.* desde el num. 112. hasta el 118. refiere ambas opiniones, y confiessa el punto muy controvertido, considerado el derecho comun.

272 ¶ Pero en practica se vne con la Real jurisdicion, num. 119. illic:

273 *¶ In praxi tamen, quoad delicta mixti fori, vbique fere moribus est receptum, vt ad laicorum delinquẽtium capturam Ecclesiastici non procedant, &c.* Y despues disputa, si podrà la costumbre en contrario desvanecer esta justissima practica, y interpreta en quanto a esto nuestra ley 15. que es loq̃ no controuertimos, vt diximus.

274 ¶ Mario Cutel *de prisca, & recent. Eccles. libert. lib. 2. quæst.* 89. defiende la Real jurisdicion, y afirma, que la opinion de Diana en cõtra desta opinion es opuesta al sentir comun de todos los Canonistas, y se cita en otras dos partes.

275 ¶ Estos son los Autores que he podido ver, y aunque ay otros muchos, y algunos Eclesiasticos, que estos mismos citan por la Real jurisdicion, la brevedad del tiempo, y mis pocos libros no dân lugar a mas, ni mi verdad a que los cite sin auerlos visto.

276 ¶ Y aunque en lo general de su resolucion comprehenden qualquier delito, ad text. *in l. Iulianus, ff. de legat. 3. l. hoc articulo, ff. de hæredib. instit. l. pediculis, §. labeo, ff. de aur. & arg. legat.* Dueñas *axiom. iur. litter. O. conclus. 17.* Toda via en lo especial de sacrilegio milita la misma prohibicion de prender sin invocar el Real auxilio.

277 ¶ Palacios Rubios *in cap. per vestras de don. inter. 2. not. §. sed pulchra dubitatio, n. 24. fol.*

mihi

mihi 81. *B.* Responde al *c. attendendum* 17. *q.* 4. q̃ en quanto a prisiõ de legos no dize se pueda hazer sin intervencion de la Real justicia, illic: *Procedit enim iste textus in Clericis sacrileguis, & si dicas idem in laicis, qui ratione sacrilegij efficiuntur de foro Ecclesiæ, vt traditur in cap. cum sit generale de for. comp. & cap. conquestus: Respondeo, quod non dicit, quod tradatur carceri per iudicem Ecclesiasticum, nec est credendum, quod Papa vellit præiudicare Principibus sæcularibus in sua iurisdictione, &c.*

278 ¶ Salced. ad Bernard. Diaz. *quæst. 77. litter. A.* verſ. *Apud Hispanos*, entendiendo por contrario a Palacios Rubios, solo porque procurò dar segunda respuesta al *cap. attendendum*, de que pudo ser especialidad por lo graue deste delito, concluye, ibi: *Sed forte Ioan. Lupi ex eo defendi potest, quod crimen sacrilegij, licèt non vere saltim improprie, & largo sumpto bocabulo hæresim sapit hæretici verò capi, & puniri debent ab Ecclesiasticis iudicibus, vt in cap. accusatus de hæret. in 6. Apud Hispanos tamen certe scio, quod opinio Ioan. Lupi non seruatur.*

279 ¶ Y Autor que no le mouiò el delito de sacrilegio para confessar no se podia prender a lego sin invocar el auxilio, muy bien podiamos auerlo citado por la Real jurisdicion en los delitos comunes, de que el Ecclesiastico tenga conocimiẽto, aunque difiere su resolucion, in praxi Canon. *cap. 160. num. 6. in 10.*

280 ¶ Bobadill. *lib. 2. cap. 17. num. 137.* ibi: *Suelen los Iuezes Ecclesiasticos ampliar la dicha prision contra legos en el delito de incesto, y en el de excomuniõ de vn año, y en el de blasfemia, y en el de sacrilegio, por dezir, que estos delitos saben a heregia.* Et postea reuelve eod. num. *Pero esto no se practica en estos Reynos*, Iacob. Cancer. *tom. 3. cap. 19. de invocat. brach. sæcularis*; en caso mas riguroso que el nuestro, por ser muerte violenta de Sacerdote, y que auia preso el Obispo al delinquente,

tenia

tenia prouada costumbre de 60. años de poder prender en delito de sacrilegio sin invocar el Real auxilio. Ventilado el punto, y ponderados con viueza los fundamentos por la jurisdicion Eclesiastica, clamando el Obispo en su defensa, juntos juezes de tres Salás, se declarò por invalida la prision, y que de ninguna manera pudo hazerla, vt concludit nu. 82. ibi: ¶ *Dominus tamen Cancellarius iunctis tribus aulis, seu maiori parte dominorum, hoc anno 1607. de mense Martij declarauit dictum dominum Episcopum, non potuisse capere propria authoritate,* DICTVM LAICVM INCVLPATVM DEDICTI PRÆSBITERI HOMICIDIO.

281 ¶ El señor don Francisco de Amaya *in dict. l. nemò carcerem, C. de exactoribus tribut.* despues de auer puesto dict. num. 35. la prohibicion general en todos los delitos, *supra nu. 265.* y opuestose de la opinion contraria, y satisfecho a ella con palabras elegantes, que referiremos infra num. concluye num. 37. ibi:

282 ¶ *Itaque si aliquis laicus in crimẽ sacrilegij inciderit, vt in casu, dict. cap. attendendum, rectissimè poterit ab Ecclesiastico carceribus mancipari, dum tamen captura fiat cum invocatione brachij.* Y prosigue confirmando la decision de nuestra ley Real por muchos numeros.

283 ¶ Ni los fundamentos de la opiniõ contraria disuaden desta obligacion, porque lo cõsecutiuo, y anexo a la cõcesion de jurisdicion viene a ser el medio preciso, y eficaz, sin el qual, en manera alguna se puede exercer, *dict. l. 2. ff. de iurisd.* ibi: *Cui iurisdictio data est ea omnia censentur data, sine quibus iurisdictio exerceri non potest.*

284 ¶ Y el prender sin invocar auxilio no es acto preciso, quando puede lograr la prision valiendose del remedio juridico, y legal que su Magestad le concede, y manda a sus juezes lo impartan, vt diximus, & notat optimè Anguian. *d. contr. 30. nu. 21.* ibi. *Iam dictum est loqui de necessitate*

praecisa,

præcisa, negamus autem præcisè requiri ad vsum iurisdictionis Ecclesiasticæ, quod propria authoritate per suos ministros Ecclesiastici iudices, suas exequantur sententias, quinimo commodius, & vtilius erit recurrere ad auxilium brachij secularis, vt alibi de superius demonstratum est.

285 ¶ Aliâs, el mismo fundamento corriera para que vn juez secular, en causa de que tuuiera conocimiento contra lego de otra jurisdicion, pudiera hazer la prision de su autoridad, sin despachar requisitoria al juez en cuyo territorio se hallara el Reo, quod nullatenus, se le permite.

286 ¶ Ad text. *in l. à Diuo Pio, §. sententiam Romæ, ff. de re iudicat.* & ibi Bart. *num.* 3. latè Pareja *de fide instrument. tit. 2. resolut. 9. à num.* 1.

287 ¶ Los textos Canonicos, y en particular el *cap. attendendum* 17. *quæst.* 4. *cõtra idolorum* 26. *quæst.* 2. y los ciuiles, y otros muchos que se pueden ponderar, en orden a que al juez Eclesiastico le es permitido prender

288 ¶ Son buenos, si disputaramos la questiõ de si deue limitarse en el castigo espiritual de censuras, y no estender su jurisdicion a el de prision, y otras penas temporales, ô si puede tener, ô no familia armada, porque nada desto toca al pũto negar, ò conceder.

289 ¶ Antes bien vamos con supuesto de que puede vsar de penas temporales.

290 ¶ Pero la execucion, y exercicio de ellas, y mas en quanto a prision de legos, le està prohibido hazerlo por si, sin invocar el auxilio, y los textos referidos no prueuan lo contrario, ni la mayor parte de los Autores citados por la opinion del Prouisor, como son, Felino, Marta, Molino, Fr. Miguel Axia, don Iuan Vela, Cialino, y Agustin Barbosa,

291 ¶ Porque en toda la contextura del punto que disputan, si puede prender el Eclesiastico en los delitos de que estuuiere conociendo, se

traian asido a Iuan Fernandez por las calles, para efecto de ponerlo en la carcel Eclesiastica, cuyo animo dà entidad al delito, ad text. *in l. verùm, ff. de furt.* vbi summarium: *Voluntas, & propositum distinguunt maleficia*, cum vulgatis.

387 ¶ Y de la sumaria hecha el escandalo que causô, que fuera mucho menor si se huuiera efectuado la prision, pues se escusaran las vozes de tirale, tirale, el desembaynar las espadas, correr por diferentes calles, y otras cosas que la fuga originò, y acrecentò el escandalo, siendo de euitarlo el principal motiuo de la prohibicion, *dict. l. 1. tit. 4. lib. 1. Recopilat.* ibi: *Ni sobre ello hazer juntas de gentes, ni escandalos, &c.*

388 ¶ A que se agregan los actos de cõtrauenir el Prouisor, y sus ministros a nuestra ley en las demas prisiones, ad text. *in dict. l. desertorẽ, §. is qui 2.* ibi: *Inspecto eius vitæ præcedenti actu, l. non omnes, §. à barbaris, ff. de re milit.* cum alijs.

389 ¶ Como son, auer preso a dos mugeres, que aunque fuessen en procesion, y con abito indecente, tocaria al Eclesiastico el remedio cõ la reprehension, sin figura de juyzio, ad latê tradita per Dom. Salgad. *de Reg. protect. 2. part. cap. 9. à num. 1.* Lauret. de Franchis *tract. de controuers. inter Episcop. & Regul. quæst. 14.*

390 ¶ Y teria calidad que le diesse jurisdicion para proceder contrà lego por excomunion, como afirma Bobadill. *libr. 2. cap. 17. num. 46. & num. 149.* contra las mugeres que exceden en el trage, y vestido, ibi: *Puede el Obispo mandarles, que no excedan en el ornato, y atauios, è imponerles sobre ello pena de excomunion, &c.* Mas no para prenderlas sin invocar el auxilio de la Real justicia, ipse Bobadill. *dict. cap. 17. num. 167.* que lo resuelve assi en todos los casos propuestos, *vt diximus, & supponit lib. 2. cap. 18. num. 228.*

391 ¶ En la causa de Hatiza, presentada por el Fiscal Eclesiastico, consta por diligencia de Ambrosio de Molina Notario, q̃ el dia treynta de Agosto

296 ¶ Y assi en lo decisiuo dispone alternatiuamente, que prendan por sus ministros, ò por los agenos, los vnos para prender Clerigos, y los otros para legos, sic in explicatione Concilij, Anguian. *dict. contra aer. s. 30. num. 29.*

297 ¶ Dom. Amaya *in dict. l. nemò carcerem, num. 42.* auiendo referido el Capitulo de el Concilio, lo explica, illic: *Vbi verba propria authoritate denotant aliquam esse executionem, quæ non post fieri ab Ecclesiasticis iudicibus propria authoritate, sed aliena, hæc tamen est laicalis potestas, hoc cõfirmãt apertè verba, illa per suos proprios, aut alienos, quæ referenda sunt ad verba etiã laicos, vt referantur singula singulis, scilicet, vt si debeat fieri districtio personarum laicarum sit facienda per alienos executores, vt obseruauit, cum alijs Zeuall. dict. quæst. 93. num. 74. Et ita rectissimè apposita sunt, in dict. cap. 1. de offic. ordinarij, illa verba vlcisci, & iudicare secundum, quod Canones censent, vt excludant modum laicalis incarcerationis, ad quam si necessarium fuerit brachium, illud implorare debebunt.*

298 ¶ Y no es facultatiuo, si no acto necessario, y preciso, ex multis Dom. Rea *decis. 1. num. 18.*

299 ¶ Aunque esta ajustada distincion nos minora los contrarios, y vienen a quedar muy pocos, no son buenos para enemigos, y conviene conciliarnos, lisongeandolos, cediendo nuestro derecho, y persuadiendome, sin perjuyzio de la Real jurisdicion, a que su opinion pueda admitirse.

300 ¶ Veamos por donde la adapta el Prouisor al caso deste pleyto?

301 ¶ Dizen, pues, estos Autores, que en las causas de mixto fuero, de que ya el Ecclesiastico tiene radicado el conocimiento, puede prender, vt videre est Anastasius Germani *de Sacr. immun. lib. 3. cap. 12.* ibi: *Ex his criminibus oritur difficultas an, scilicèt, Magistratus Ecclesiastici, qui*

mayor en lo tocante à este particular, pues vemos en ella quatro tiempos de prision contra lego. El primero, sin invocar el auxilio, causando escandalo, concurso de Capitanes, malogrado el efecto.

400 ¶ El segundo, invocado el auxilio, impartido por el Alcalde mayor. Y los dos vltimos executados solamẽte por los ministros Eclesiasticos, con escandalo, resistencia, y riesgo por la pistola que se disparò; embargado los bienes, mirado la casa, y efectuada la prision sin ministro secular, como si consistiera el cumplimiento de nuestra ley en pedir el auxilio, y no valerse del.

401 ¶ Quando el fin de la prohibicion fue para el acto mismo de la execucion, que la hiziesse juez competente de la persona lega, y no el Eclesiastico, que no lo es, *vt diximus supra à nu.* 172. *& considerat dict. l.* 10. *tit.* 23. *lib.* 4. ibi: *Porque muchas vezes los dichos oficiales Eclesiasticos intentan de hecho de prender, y executar en las personas, y bienes de los legos, y pensando que traen las dichas varas por nuestro mandado se les consienten, &c.* Prosigue dando forma de la vara que han de traer, con que se euite este inconveniente de executar por si solos la prision.

402 ¶ Y que se escusassen escandalos, y resistencias de los Reos, viendose prender por persona legitima, *dict. l.* 6. *tit.* 4. *lib.* 1. *Recopilat.* ibi: *Y pidiendo el braço seglar, podran sin escandalo executar lo que por ellos justamente fuesse determinado*, & notant omnes supra relati, & Pater Villarroel *infra num.* 405.

403 ¶ Con que no se puede negar lo vltrajada que el Prouisor, y sus ministros tienen la jurisdicion Real, la poca estimacion que hazen de ley tan prudente, para conservar paz en la Republica, y vnion en las dos jurisdiciones, aprouada por su Santidad tacitamente, con la noticia, y permission de que sus juezes la practiquen, causas que deuieran obligar a el Prouisor, y ministros a su observancia, quando la obliga-

cion

309 ¶ *Sic facta causæ prævention per iudicem sæcularem in crimine mixti fori pœna excommunicationis, nunquam censetur iudici Ecclesiastico prohibita, quia reputatur diuersa pœna, nõ corporis, sed animæ afflictiua.*

310 ¶ El otro es, a castigarlo con la pena temporal condigna al delito.

311 ¶ Et tùnc, toca acumulatiuamente a ambos juezes, con precelencia del que preuiniere en la causa, que preocupa la jurisdicion, y inhibe al otro.

312 ¶ Ad text. *in l. si quis in hoc genus, C. de Episcop. & Clericis, l. sacrilegij, ff. ad leg. Iul. pecul. cap. fœlicis, §. per hoc de pœnis in 6. cap. cum sit generale de for. comp. l. 9. tit. 18. part. 1.* Bobad. *lib. 2. cap. 17. nu. 82. & n. 163.* Fontanel. *de pact. clausul. 4. glos. 13. part. 2. num. 60. cum seqq.* ex multis Xamar *dict. diffin. 28.*

313 ¶ En el caso de esta difinicion, vna criada de Canonigo hirió cõ vn palo a otro Cõcanonigo. y preuino el juez secular la causa, y sin embargo de auer opuesto el preuilegio de familiar, y procedido tambien el Eclesiastico, se venciò a fauor de la Real jurisdicion, *vt videre est a num. 33.* Guazin. *de defens. reorum, defens. 1. cap. 11. num. 11.*

314 ¶ Pater Villarroel *dict. quæst. 17. num. 21.*

315 ¶ Optimè Zeuallos, en herida de Clerigo, preuenida la causa por el secular, *de violent. dict. quæst. 59. à num. 10.* y pone auto Real de legos que huuo en Valladolid, y lo inserta a la letra.

316 ¶ Dom. Vela *in dict. cap. 1. de offic. ordin. num. 59* refiere, y aprueua esta determinacion en la question de Zeuallos.

317 ¶ El señor don Francisco Salgado, hablando comunmente de todas las causas de mixto fuero, si huuiere preuenido el secular, aunque aya hecho la prision de lego el Eclesiastico sin

den tener interpretació palabras de ley tan claras, y absolutas.

407 ¶ Y siendo V. S. Administrador de la Real jurisdicion, y a quien su Magestad justissimamente la encarga, ad text. *in l. omnium, C. de testam.* ibi: *Inter nobiles, & probatas personas, quæ conscientiam Principis tenent*, elegantèr D. Salgad. *de Reg. protect. 1. part. capit. 2. num. 44. & de retent. Bullar. 2. part. cap. 5. §. 2. à nu. 13.* Salced. *de leg. pot. lib. 2. cap. 13. num. 53. cum seqq.*

408 ¶ Y assistiendo a su fauor los fundamentos referidos, y otros muchos que su dignissimo juyzio aurà considerado, no dudo del auto referido, declarando, que el Prouisor haze fuerça en conocer, y proceder. Salva in omnibus D. V. C.

L. D. Mateo Ortega
y Espinosa.

nia ya preocupada la jurisdicion el Alcalde mayor la noche antes, luego inmediatamente al sucesso, y que auia preso a Iuan Fernandez.

325 ¶ Y el auto del Prouisor, en que mãdò prender sin invocar el auxilio, insinua estaua noticiado de que tenia preuenido el Alcalde mayor, *supra num.7.* ibi: *Y que por ser criado de el dicho Alcalde mayor, no auiendole preso desde el dia que cometiò el delito, y le consentia andar en la ciudad.*

326 ¶ Y la preuencion con el procepto del juez al Reo se tiene por bastante, Abbas *in cap. proposfuisti de for.comp. num.* 11. Felin. *num.*2. *& ordinarij. d.c.* Azeu. *in l.* 10. *tit.* 13. *lib.* 8. *Recopil. num.* 66. Carleu. *de iudic. tom.* 1. *disput.* 2. *num.* 892. Tiber. Decian. *tract. crim. lib.* 4. *cap.* 21. *à nu.* 5. Guazin. *de defens. reor. defens.* 1. *cap.* 10. *num.* 14.

327 ¶ Aunque sea vn instante muy breue la preocupacion en la causa, *cap. Capitulum Sanctæ Crucis de rescript. glos. in cap. duobus, eod. tit. in* 6. *glos. in l. si ex pluribus, §. fin. de solut.* Azeued. *in l.* 10. *tit.* 13. *lib.* 8. *Recopilat. num.* 4.

328 ¶ Taliter, que aunque despues el otro juez haga la captura Real, no quita, ni puede la causa al primero.

329 ¶ Marian. Socin. *in dict. cap. proposuisti, num.* 3. *de for. comp.* Scaccia *de iudic. libr.* 1. *cap.* 12. *num.* 63. Matth. *de iurisdict.* 2. *part. cap.* 3. *num.* 19. *&* 20. Barbos. *in dict. l. si quis postea quã* 7. *num.* 90. *ff. de iudic.* Giurb. *cons.* 48. *à num.* 38. Mastrill. *decis.* 210. *num.* 2. Peteyra *de man. Reg.* 1. *part. cap.* 16. *num.* 14. Gallupus *in praxi, part.* 2. *cap.* 6. *num.* 98. Farinac. *in praxi, quæst.* 7. *num.* 3. *in fin.* Capiblanc. *de varon. pragm.* 8. *part.* 2. *num.* 211.

330 ¶ Y cessa en el caso presente la opinion contraria de Carleual *dict. disput.* 2. *nu.* 888. que prefiere al juez que hizo la captura con efecto al que tamtummodo tenia hecha la sumaria sin noticia del Reo.

Porque

hallará palabra de auxilio, ni q̃ pueda hazerlo, no valiendose de la justicia seglar.

292 ¶ Anguian. *de leg. lib.* 3. *contr.* 30. *num.* 22.

293 ¶ Optimè el señor don Francisco de Amaya, oponiendose de los textos, y de las opiniones fundadas en ellos, *in dict. l. nemò carcerem, C. de exactor. tribut.* responde num. 37. ibi: *Cui doctrinæ non obstat, quod tradit Marth.* 1. *part. casu* 50. *num.* 5. *& seqq. & Molin. dict. cap.* 4. *nu.* 32. *& cap.* 18. *Toto magnite æstimantes pro sua opinione (quæ contraria est huic nostræ) authoritatem, cap. attendendum* 13. 17. *quæst.* 4. *cui nullũ responsum dari posse asseueranter affirmant, cum tamen facile satisfieri possit, siquidem non negamus cum glossa, ibi, Ecclesiam carcerem non habere, habet enim, & nunquam Authores nostræ opinionis id negabunt, sed ad capturam laicorum negamus procedere posse Ecclesiasticum iudicem, nisi invocato brachio, cum non sequatur rectè, habet Ecclesia carcerem, ergo sine auxilio laicos poterit capere: hoc enim est, quod negamus, quemadmodum ex eo, quod laicus iudex habet carcerem, non sequitur Clericos posse capere, vel alios exemptos à sua iurisdictione, ita, & de Ecclesiastico dicemus nõ posse laicos capere sine invocatione*, Dom. Rea *dict. decis.* 1. *num.* 36.

294 ¶ El Capitulo del Concilio no concede facultad de prender a lego sin invocar el auxilio por Ministro Eclesiastico, y los propone ambos, dexando indeciso, quales ministros ayan de executar la prision, Anguian. *dict. controuers.* 30. *num.* 25. & alij.

295 ¶ Y consideradas sus palabras, euidencian ser esto necessario, porque supone auer causas en que no puede prender de su autoridad, ibi: *In causis iudicialibus mandatur omnibus iudicibus Ecclesiasticis, vt quandocumque executio realis, vel personalis propria authoritate, ab ipsis fieri poterit.*

Y assi

Chancilleria, porque se entiende si no se presentaron ante el juez Eclesiastico, para que le constasse del grauamen que executa, y vengan en conocimiento los señores juezes de que no grauò de ignorancia, ni por falta de noticia de los autos, que convencian su violencia, ità supponunt Rodriguez *de ann. reddit. lib. 1. quæst. 17. nu. 66. in medio*, Domin. Salgado *de Reg. protect. capit. 2. numer. 120.*

339 ¶ Lo qual no milita en nuestro pleyto, vt dictum est.

340 ¶ Aliàs, estuuiera en potestad de los juezes Eclesiasticos vencer por este medio la jurisdicion Real, dexando de admitir los instrumentos que excluyen la que exercen, vt patet.

341 ¶ De que venimos a inferir son fauorables las doctrinas de prender sin invocar auxilio quando el Eclesiastico tiene conocimiento de la causa de mixto fuero, por defecto de aplicacion a nuestro pleyto, donde assi por la introducion de los autos de el Prouisor, como por la preuencion del Alcalde mayor no le tenia contra Iuã Fernandez, y por consiguiente queda desvanecido el principal supuesto del auto en que lo mandò prender sin invocar el auxilio.

OPOSICION SEGVNDA A EL segundo Articulo.

342 ¶ Opone el Prouisor, que no le mouiò solamente a mandar prender sin invocar auxilio la grauedad del delito, y el resguardo de las doctrinas referidas, si no la circunstancia de ser el Reo criado del Alcalde mayor, por cuya causa dudaua le impartiesse, y assi lo dize en su auto.

343 ¶ No ha llegado a mis manos la informacion en derecho que me dizen ha hecho. El discurso està muy ciego, por la verdad que defiendo, con que no hallo principio de derecho que apoye esta oposicion, basta que lo digan hombre

qui in dictis criminibus mixtis iudices etiã aduersus laicos censeantur competentes, &c.

302 ¶ Dom. Couarr. *pract. cap.* 10. *num.* 1. *in fin.* illic: *Quod si iudex Ecclesiasticus sit verus, & competens, &c.*

303 ¶ Segura Daualos *in dict. cap.* 13. *n.* 24. ibi: *Si legitimè aduersus laicum criminali iudicio, vel sententiam tulerit, vel cognitionem, & examen culpæ ad punitionem instituerit.*

304 ¶ Y este Autor reconoce la resistencia de su opinion con nuestra ley, y manifiesta deseo de que su Magestad permita no se vse de ella, para que pueda tener introducion, y practica prender sin invocar el auxilio, *dict. cap.* 13. *num.* 29. & vers. *Vnde vellem.*

305 ¶ Tantum distat, que en el delito que se imputa a Iuan Fernandez tenga conocimiento el Prouisor.

306 ¶ Que imò potius, viene a hazer supuesto de lo que principalmente se le niega.

307 ¶ Porque lo graue de este delito de sacrilegio dà dos conocimientos. El primero, a declarar el culpado por incurso en las censuras de el Canon *si quis suadente diabolo* 17. *quæst.* 4. y de la Bula in Cœna Domini, y deste es juez priuatiuo el Prouisor, con incapazidad en el secular, ad textum *in cap. quisquis* 17. *quæst.* 4. *l.* 58. *tit.* 6. *part.* 1. ibi: *O por razon de sacrilejo, & in fin. Se deben judgar, è librar por juyzio de Santa Iglesia, l.* 3. *&* 10. *tit.* 18. *eod. part.*

308 ¶ Ciarlin. *dict. controuers.* 15. *num.* 19. ibi: *Si verò de pœna spirituali solus Ecclesiasticus est competens*, Bobadill. *lib.* 2. *cap.* 17. *num.* 82. ibi: *Iusto es que la vindicta pertenezca a los juezes Ecclesiasticos, pero esto es en quanto a imponer la pena del sacrilegio*, Matth. *de iur. dict.* 2. *part. cap.* 34. *num.* 2. *& cap.* 17. *num.* 16. Zeuall. *de violent. quæst.* 59. *num.* 8. vers. *Si verò*, ex multis Dom. Vela *in dict. cap.* 1. *de offic. ordin. nu.* 59. latissimè Paul. Ant. Xamar *dict. diffin.* 28. *num. fin.* ibi:

Sic

tur, l. conditionibus pupillus, ff. de condit. & demonstr. l. quoties, C. de iudic. Cenſio de cenſib. part. 2. quæſt. 3. num. 17. Dueñas axiom. iur. litter. C. n. 156. Barb. axiom. iur. verb. cõſequens, axiom 54.

350 ¶ Y ſiendo eſta general deue comprehender a todos, l. leges, ff. de legibus, Tuſch. lit. E. concluſ. 488. Cenſio de cenſib. 3. part. cap. 1. quæſt. 3. num. 36. Dueñas axiom. iur. litter. D. nu. 142. Barboſ. litter. D. axiom. 73. num. 6.

351 ¶ Y el que fueſſe, ò no criado, viniera a ſer defecto de don Gaſpar Paez ſi dexara de cumplir por eſta contemplacion la obligacion de ſu oficio.

352 ¶ No cauſa de violar la ley, ni culpar ſu deciſion, vt conſiderat, oponiendoſe del inconueniente profetizado por Segura Daualos, que los miniſtros ſeculares ſuelen malograr las priſiones a los juezes Eccleſiaſticos, Zeuali. de violent. d. quæſt. 93. nu. 64. *Quod quidem nequaquam eſt in damnum, nec in præiudicium iuriſdictionis Eccleſiaſticæ, ſed in eius auxiliũ, & fauorem, vt facilliori exitu cauſæ, ad ſuum forum pertinentes terminentur.* Et poſteà num. 65. ibi: *Et ſi iudices ſæculares male, & contra iuris Regulas procedant, non eſt inconueniens, nec damnum in iuris deciſione (vt dicebat Segura Daualos) ſed in malis miniſtris, & executoribus, quam opinionem confirmant, &c.* Proſigue comprouandola con autoridades, y principios de derecho.

353 ¶ Y a lo mas que eſta circunſtancia pudiera ampliar el deſeo del Prouiſor, fuera, a que el digniſsimo juyzio de los ſeñores juezes, viniendo en articulo de fuerça la cauſa de Iuan Fernandez, radicada la Real juriſdicion con la preuenciõ legitima, vt diximus ſupra à nu. 305. le quitaran ſu adminiſtracion al Alcalde mayor, y le retuuieran en eſta Corte, vt teſtatur Dom. Salgad. de Reg. protect. 2. part. dict. cap. 4. nu. 40. deſpues de auer dezidido el auto Real de legos, cõ remiſsiõ al juez ſeculàr, con las palabras referidas ſupra num.

pro-

invocar el auxilio, afirma ser certissimo el auto de legos, *de Reg. protect. 2. part. dict. cap. 4. num. 4.* ibi: *Alia etiam via potest accedere captus, qua sibi præstantius consuletur, nempè petendo actum, siue decretum laicorum, quod vocãt pragmatici, AVTO DE LEGOS, & tùnc vim fieri declarant Senatores remittunt, quæ causam, & captum ad suum iudicem competentẽ de ipsa, & ipso carcerato valentem cognoscere, si causa talis est, in qua incõpetens Ecclesiasticus iudex est omnino, vel est mixti fori, sed tamen præuenta à iudice laico, &c.*

318 ¶ El señor Amaya *in dict. l. nemó carceram, num. 43.* propone el mismo remedio, y lo confirma con Zeuallos, y señor Salgado.

319 ¶ El juyzio intentado por el Fiscal Ecclesiastico contra Iuan Fernandez, y demas ministros es el primero, y assi lo concluye en su querella, *vt diximus supra num. 2.* ibi: *Que para que se declaren por excomulgados, y se les imponga la penitencia que corresponde a sacrilegio, de forma que merezcan absolucion, &c.*

320 ¶ Y despues en la misma querella por otro si se declara mas, *supra num. 2.* ibi: *Y porque vno, y otro no podia embaraçar el juyzio intentado, que es PRIVATIVO de V. m. &c.*

321 ¶ Et sic, con autos que se dirigieron a este fin de declararlo por incurso en las censuras, no se puede mandar prender, ex dictis.

322 ¶ Ni se compadece pretender fundar deste juyzio priuatiuo, y preuilegiado el conocimiẽto en quãto a las penas tẽporales deprisiõ para aplicar las doctrinas referidas, q̃hablan con suposicion de que le tiene justificado, sin competencia alguna, vt diximus à num. 301.

323 ¶ Y quando la voluntad del Prouisor fuesse tambien de comprehender a vn tiempo el castigo de lo temporal (quod no se descubre de toda su contextura) no pudo proseguir en ella.

324 ¶ Porque la fulminò el dia veynte y tres de Iunio, y por quatro testigos le constò tenia

mandato de su juez, y que este excluye dolo en quien lo exercita, vt supra diximus num. 51. ad illud Ciceron. *libr. 2. var. epist. 26.* ibi: *Nimis iniquum, vt ille patiatur dispendium, qui Imperium fecit alienum.*

RESPVESTA A LA TERCERA oposicion.

360 ¶ Tẽgo puesto por principio en este segundo Articulo, que no es tiempo de defender a don Alonso, y que el Prouisor no es quien lo ha de librar, y mandar soltar, *supra á num. 164.*

361 ¶ Verùm, respondemos, que antes nació don Alonso para obedecer a su Rey, que a el Prouisor, *cap. qui resistit 11. quæst. 3.* ibi: *Nec hinc debet minor tracti si maior prælata est. Rursus si aliquid ipse Procõsul iubeat, & aliud iubeat Imperator, nunquid dubitatur illo contempto, illi esse seruiendum? cap. admonendi, iunct. glos. 2. quæst. 7. glos. in cap. ad aures de temp. ordinat. & in c. qui contra mores, 100. distinct. l. 1. tit. 3. vers. E otro si. part. 2. l. 11. tit. 23. part. 1.* ibi: *Pero si el mayoral mandasse alguna cosa que no fuesse cõtra Mãdamiento de Dios, ò que estuuiesse en duda si lo era, ò non, en esto es tenudo el menor de hazer la voluntad de su mayor, l. 16. tit. 13. part. 2.* ibi: *Mas deuen ser obedientes en todas las cosas que el mandare. l. fin. tit. 13. lib. 3. ordin.* ibi: *Ca al Rey, y a la su voz nadie se puede defender,* Auiles *in cap. 1. Prætor.* glos. *mandamientos, nu. 9.* Bobadill. *lib. 2. cap. 18. num. 62.* Dom. Salgad. *de Reg. protect. 1. part. cap. 2. num. 273.* Dom. Valençuel. *cons. 4. num. 91.*

362 ¶ Porque la obediencia se haze lugar con la calidad del precepto, *dict. cap. qui resistit, cap. non semper 11. quæst. 3. l. 7. tit. 4. part. 3.* ibi: *A que cumplan los mandamientos que ellos fizieren derechamente, l. 8. tit. 23. lib. 4. Recopilat.* illic: *Los Alguzíles cumplan lo que les mandaren*

331 ¶ Porque el Alcalde mayor prendiò a Iuan Fernandez, y lo entregò preso a sus ministros, y el huyrse pendiò de la fortuna, vt patet, & infra dicemus.

332 ¶ Con que no ignorô Iuan Fernandez se procedia contra el, que es lo que dà cuerpo a la preuencion, aunque no consiga la prision, Bossio *de for.comp.num.* 105. Tiber. Decian. *dict.libr.* 4. *cap.* 21. *num.* 3. Farinac. *dict.quæst.* 7. *num.* 56.

333 ¶ No solo constò al Prouisor por su misma sumaria, que estaua preuenido el conocimiento, sino tambien por la causa que presentò el Alcalde mayor.

334 ¶ Y esta fulminada la noche del dia veynte y dos, incontinenti de como sucediò el delito, examinados muchos testigos, y hechas otras diligencias sobre la fuga.

335 ¶ Y reconociendo el Prouisor quedaua sin salida el futil motiuo de su auto, admitiò la peticion, y dixo no auia lugar la presentacion de la causa, con pretexto q̃ Iuan Fernandez no estaua preso, suponiẽdo no poder cõtrovertir su conocimiento hasta conseguir la prisiõ; y tiene muy mucha dificultad, si en nombre de la jurisdicion, no obstante la ausencia, y rebeldia del Reo, se puede formar competencia. Pareja *de fide instrum. tit.* 2. *resolut.* 6. *spec.* 2. vbi plurimi.

336 ¶ Y se hizo desentendido del fin del Alcalde mayor en pretẽtarla, que fue para excluyr el fundamento de hazer licita la prision sin invocar, quando no tenia conocimiento de la causa.

337 ¶ Y este impedimento, y ocultaciõ de prouança, obra lo mismo que si se huuiera presentado: argum. text. *in l. quoties, ff. de regul. iur.* Farinac. *tom.* 2. *quæst.* 78. *n.* 143. Natta *cons.* 419. *nu.* 7. *in fin.* Guaz. *de defens. reor. defens.* 16. *cap.* 1. *num.* 8.

338 ¶ Y mal se podrá aplicar la doctrina regular de que los pleytos que vienen por via de fuerça no admiten presentacion de autos en la Chan-

siasticos indirectamente al cumplimiento, prohibiendo la execucion a sus ministros legos, en quie su observancia seria precisa vi coactiua. ibi: *Y para que aquellas ayan mejor, y mas cumplido efecto mandamos a qualesquier Fiscales, y Alguaziles executores, que ninguno dellos pueda prender, ni prenda a ninguna persona lega, &c.* Prosigue poniendoles las penas referidas supra num.

369 ¶ Y por la contrauencion, y otros excessos cometidos en fraude de la Real jurisdicio hizo Bobadilla experiencia de castigar a los ministros legos de juezes Ecclesiasticos, *libr. 2. cap. 17. num. 188.* ibi: *Y digo esto, porque he tenido presos, y castigado muchos destos Fiscales, y no lo veo bien remediado.*

370 ¶ Y en el mesmo acto de reprehender a juezes seculares modernos, que sin justificacion los prenden, supone jurisdicion de poder hazerlo auiendo causa, y con especialidad si turbasse la jurisdicion secular, ò causasse escandalo, que es lo que cometiô don Alonso de Maqueda, *dict. lib. 2. cap. 17. num. 182.* ibi: *Salvo si el tal Nuncio, ò ministro turbasse su jurisdicion, o alterasse la gente, &c.* Et hæc, de esta tercera oposicion.

OPOSICION QVARTA, Y vltima.

371 ¶ Reduzese esta oposicion vltima a desvanecer el acto de prision, por no auerse conseguido, y que la ley dize, *no puedan prender, ni prenda*, cuyas palabras deuen entenderse con efecto.

372 ¶ Ad text. *in l. 1. §. hæc verba, ff. quod quisque iuris, l. quoties qui latisd. cog. l. 4. §. condemnatum, ff. de re iudic. l. si Barsatorem, C. de fideiussoribus*, Dom. Castill. *tom. 5. cap. 96. num. 5.* Dueñas *axiom. iur. litter. V. conclus. 30.*

373 ¶ Y que assi no parece ajustado castigar por vn intento, *l. cogitationis, ff. de pœnis.*

RES

de tantas letras, para constituyrme en obligacion precisa de responder.

RESPVESTA A LA SEGVNDA oposicion.

344 ¶ No dexa de hazerme armonia, que quiera el Proniſor ſer juez legitimo en toda vna cauſa, y delito de vſurpacion de juriſdicion contra don Alonſo de Maqueda ſu familiar, ex dictis ſupra â num. 53.

345 ¶ Y que aya de ſer ſoſpechoſo el Alcalde mayor para acto ſolo de dar cumplimiento a vna requiſitoria contra Iuan Fernandez de Ludeña, repugnando a principios juridicos, *l.* 1. *ff. quod quiſque iuris in alium ſtatuerit, ipſo iure vtatur*, Tuſch. *tom.* 6. *litter. Q. concluſ.* 40. Dueñas *axiom. iur. litter. Q. num.* 23. Barboſ. *axiom.* 196. *num.* 15.

346 ¶ Y quando eſtuuieſſe cierto que fuera criado del Alcalde mayor, Corregidor auia a quien invocara el auxilio, y de quien tiene experiencia el Prouiſor le ha impartido muchas vezes.

347 ¶ Y que la ha dado de ſu Chriſtiano proceder en eſte caſo, auiendo preſo a Iuan Fernandez, y traydolo a la carcel Real, con noticia de que ſu Alcalde mayor deſeaua prenderlo, y temiēdo ſu Mageſtad tales miniſtros, haze muy mal el Prouiſor de dar cauſa tan friuola para quebrantarle ſus Reales leyes.

348 ¶ Ademas, que no por lograr vna priſion ſe ha de cometer vn delito, *cap. ex tuarum de ſortileg. cap. ſuper eo de vſuris, cap. non magnopere, ne Clerici, vel Monach. cap. ne quis, & cap. facta* 22. *quæſt.* 2. Tiraquell. *de pœn. temp. cauſ.* 52. *num.* 8. Dueñas *axiom. iur. litter. M. num.* 10.

349 ¶ Y el derecho cuyda poco de circunſtancias remotas, y atiende mucho a lo principal de ſu diſpoſicion, *l.* 1. *ff. de auth. tut. l.* 15 *qui, ff. de lib. cauſ. l. ſi quis nec cauſam, ff. ſi certum petatur,*

tarios que no firmen, ni signen, ni dèn mandamiento, ni testimonio alguno para lo susodicho, ni para cosa alguna tocante a ello.

381 ¶ Et postcà, pone las penas, ibi: *Y escriuanos, y Notarios, y a cada vno dellos que lo contrario hizieren, &c.*

382 ¶ Pues si se castiga al Notario porque despacha el mandamiento, y a se vè que en esta diligencia no consiste assegurar el efecto de la prision.

383 ¶ Y que el animo de su Magestad es prohibir qualquier medio que a fin de prender se dirigiere, y castigar al que lo intentare.

384 ¶ Ademas, que en lo regular de el menor delito, quando el delinquente haze acto proximo de cometerlo, es punible, aunque no tenga efecto, porque el sucesso se agradece a la fortuna, *l. Diu. Adrian. ff. ad l. Corn. de sicar*, ibi: *In maleficijs voluntas expectatur nõ exitus, l. fraudis interpretatio, ff. de regul. iur.* illic. *Non euentu, sed ex consilio quoque desideratur, l. fin. ff. de rer. diuis.* ibi: *Obid, quod murum transcendere voluerit*, illud Ciceron. *in orat. pro Milon.* ibi: *Nisi quia res perfecta non est, ideò puniendi non fuit quasi exitus rerum, non hominum consilia legibus vindicentur minus dolendum fuit re non perfecta, sed tamen puniendum certe nihilominus*, Dom. Couarr. 2. *part. relect. in initio, nu.* 6. Farinac. *tom.* 3. *quæst.* 87. *a num.* 7. Dom. Valençuel. Velazq. *in tract. de stat. bat. & belli*, 1 *part. considerat.* 1. *nu.* 5. Æneas Robert. *rer. iudic. lib.* 2. *cap.* 6. *fol. mihi* 95.

385 ¶ Y aunque de la execucion resulte sucesso fauorable, ad text. *in l. dessertorem, §. in bello, ff. de re milit.* ibi: *Quamuis res bene gesserit, l. si quis seruum, §. si puerum, ff. ad leg. Aquil.* Tiraquell. *de pœn. temp. caus.* 51. Farinac. *in praxi, tom.* 3. *quæst.* 98. *caus.* 19. *per totam*, vbi doctè resolvit.

386 ¶ Y por su misma diligencia consta

prosigue, ibi: *Vel etiam multoties retinetur, apud ipsummet Tribunal si causa talis est, in qua incompetens iudex Ecclesiasticus est omnino, vel est mixti fori, sed tamen præuenta à iudice laico secundum ea, quæ latè dicit cum pluribus Bobadill. lib. 2. cap. 17. num. 163. cum seqq. &c.*

354 ¶ Y si el Prouisor dudaua le impartiesse el auxilio, a que fin despachò requisitoria inuocandole al mismo Alcalde mayor, y la puso en los autos, sin quererse valer della?

355 ¶ Este fue mayor delito, assi porque con despachar dicha requisitoria obrò con conocimiento, que sin embargo de la grauedad de sacrilegio, y doctrinas referidas, se deuia obseruar nuestra ley.

356 ¶ Como por la paliacion que procurò dar a su deliberado animo de prender sin inuocar el Real auxilio, y braço seglar: argum. text. *in l. meminerint 6. C. vnde vi*, illic: *Ne vnde iura nascuntur, inde iniuriarum nascatur occasio.*

357 ¶ Ad illud Marc. Tul. in orat. in Caium Verrem *artic. 3. nullæ sunt*, inquit: *Occultiores insidiæ, quam hæ quæ latẽt in simulatione officij.* Ysocrat. in orat. de pace: *Artificia sunt Magistratuũ simulare curam Reipublicæ, & interim suum negotium agere*, idem Marc. Tul. *lib. 1. officiorum*, dixit: *Totius iniustitiæ nulla captiosior est, quam eorum, qui cum maximè fallunt, id agunt, vt boni viri esse videantur*, exornat Lucas de Pœn. *in l. 1. C. de itiner. & litor. custod. num. 1.* Bobadill. *lib. 3. cap. 1. nu. 44.* D. Rea *allegat. Fisc. 46. nu. 8.*

358 ¶ Et sic, parece que no puede releuar a el Prouisor, ni a sus ministros esta segunda oposicion.

TERCERA OPOSICION DESTE Articulo.

359 ¶ Continuase defendiendo la acciõ de don Alonso de Maqueda, diziendo obrò con man-

Agosto de 659. estando en casa del señor Obispo le llegò vn recado, que mandaua su Señoria fuesse a las casas de Antonio de Hariza, y acudiesse a las diligencias que de su orden estauan haziendo los ministros Eclesiasticos; que fue, los hallò en dicha casa, y que le dixeron, como teniendo ya preso a Antonio de Hariza, auian acudido vnos Capitanes, y lo quitaron, con lo qual le embargaron todos sus bienes.

392 ¶ Despues en diez de Nouiembre del mismo año, por querella del Fiscal se hizo la causa, y examinaron algunos testigos, en orden a trato ilicito con vna muger casada, y que la tenia oculta contra la voluntad de su marido.

393 ¶ En tres de Diziembre auto de prision, de que se despachò requisitoria de auxilio, y el siguiente dia, hecha notoria al Alcalde mayor, la mandò cumplir, y assignò ministros suyos que assistiessen a la prision, y no se valieron dellos.

394 ¶ Y el dia veynte de Diziembre fueron solos los ministros Eclesiasticos a prender a Antonio de Hariza, se les resistiò, y disparò vna pistola, y huyò, de que el mismo dia se le hizo nueua causa.

395 ¶ En nueue de Enero, motiuando auer restituydo Hariza la muger casada, y estar muy arrepentido, lo mandò absolver.

396 ¶ Y en doze de Iulio nueua causa por reincidencia, fue el Prouisor a su casa, le embargò los bienes, la mirò toda.

397 ¶ Y en catorze ay auto, de que antes de ir a hazer en su casa las diligencias antecedentes, auiendo visto en los portales de la casa de el señor Obispo a el dicho Antonio de Hariza, lo mandò prender, y estaua preso.

398 ¶ Y consta se defendiò como preso, y fue suelto, y apercebido, y la muger desterrada.

399 ¶ De manera, que la causa misma hecha por el Prouisor dà mas de si en fauor de la jurisdicion Real, que la informacion del Alcalde mayor

tocante al oficio de la justicia, Bart. *in l. prohibitum, ff. de iur. Fisc. num.* 2. Azcued. *in l.* 4. *tit.* 16. *libr.* 8. *Recopilat. in princip.* ibi: *Nisi præceptum potestatis sit apparentem iniustum*, Egid. Bosio *in praxi, tit. de execut. sent. num.* 2. Tiraquell. *de pœnis temp. caus.* 34. & omnes.

363 ¶ Y siendo este que contraviniesse a vna ley Real, tan notoria a el mas rustico de el mundo, don Alonso de Maqueda, que es muy experto, y deue serlo en el oficio que exerce, excediò muy gravemente en obedecer al Prouisor, y por ello puede ser castigado, ex dictis, *& l. omnes, iunct. glos. C. de Decurion. lib.* 10. Gregor. Lopez *in l.* 5. *tit.* 15. *part.* 7. verbo, *por mandado*, Tiber. Decian. *tom.* 1. *tract. crim. lib.* 2. *cap.* 14. *nu.* 26. Tiraquell. *de pœn. temp. dict. caus.* 34. *in princ.* Iul. Clar. *§. fin. quæst.* 29. *num.* 2. Gratian *de reg. iur. reg.* 406. *nu.* 4. Bobadill. *lib.* 1. *Pol. cap.* 13. *à num.* 47. mueue la question, ibi: *Si el Alguazil está obligado a executar todos los mandamientos, tuertos, ò derechos.* Y comprueua cõ las doctrinas citadas, y otras muchas, que no solo no está obligado, pero que deue resistir la execucion del mandato injusto, so pena de ser castigado.

364 ¶ Y resuelve eodem num. que entiende tendrá lugar este castigo quando el mandato fuesse contra ley, ibi:

365 ¶ *Pero esta doctrina yo la entrendo quando el superior mandasse al Alguazil, que executasse alguna cosa tan desaforada, exorbitante, notoriamente injusta, y contra ley, &c.*

366 ¶ Denique, en fuerça desta excepcion pretenderà don Alonso se le minore la pena, Tiraquell. *de pœn. temp. dict. caus.* 34.

367 ¶ No empero dará jurisdicion a el Prouisor, vt diximus.

368 ¶ Aliàs, no pudiera comprehender nuestra ley a los Alguaziles, y Fiscales si se pudieran escusar con obediencia tan injusta, quando su promulgacion fue por obligar a los juezes Eclesiasti-

cion precisa no estuuiera de por medio.

404 ¶ Optimè el Padre Villarroel, que siendo Obispo disputò en su 2. *part. dict. quæst. 17 à num.* 1. la inteligencia de nuestra ley, y concluye num. 42. ibi:

405 ¶ *Seria grande imprudencia de el Obispo, aunque no estuuieran las ordenes Reales de por medio, el no pedir auxilio, porque demas del escandalo que ocasionaria vna resistencia* (como la de Hariza) *se leuantaria con las Audiencias vna gran discordia, y se quebrantarian vnas leyes muy justificadas, abriendo los Obispos puerta para que se entrassen por ella a mil injusticias, que no son tan santos los juezes Eclesiasticos todos que ajusten a sus ordenes al derecho, Y VSVRPARAN LA IVRISDICION DE EL REY A CADA PASSO, entrando en causas que no le tocan, y el Rey, a quien incumbe atender al sossiego de sus Señorios, y defender sus vassallos, que quiere que vean sus ministros la justificacion con que los molestan los Eclesiasticos; sus leyes son justas, TIENE DELLAS NOTICIA EL PAPA, CON QVE TACITAMENTE LAS APRVEVA; están por ellas costumbre, y practica; estraña de sus Reynos a los Obispos que turban la paz de sus Reynos, entrandose en la jurisdicion Real. Con que cara ha de turbar vn Obispo la Republica? Y con que coraçon desobedece en lo justo, y santo al Rey, &c?* Prosigue hasta el fin de la question con este mismo sentir.

406 ¶ Denique, señor, represento el exemplar que causarâ dar jurisdicion con esta causa a Prouisor inclinado a no invocar el Real auxilio con Alguazil brioso que le obedece; desanimar a vn Alcalde mayor, que executa ley de su Magestad, q̃ se dâ por instruccion a todos los Corregidores, y ocasionar a que este, ò sus sucessores consientan iguales desaciertos, persuadiẽdo qualquier auto que no sea el que pretendemos, pue-

374 ¶ He reparado, que el Fiscal Eclesiastico no ha hecho esta oposicion, y teniendo el juyzio, y letras que manifiestan sus alegatos, bien seguro no dexaria de ofrecersele, y que el omitirla, auiendo puesto las antecedentes, no seria por juzgarla intempestiua, hasta reconocer el juez que della, y las demas deuiera conocer, vt diximus.

375 ¶ Y lo haria con mucho acuerdo, considerando la poca estimacion que se le deue dar.

376 ¶ Pero como los Abogados de la jurisdicion Eclesiastica (viendo desnudo de justificacion su intento) ponderarán menores circustãcias, no escuso responder a esta leue replica.

377 ¶ Ay delitos que en si son tan graues, que solo el imaginarlos es punible, *l. si quis non dicam rapere, C. de Episcopis, & Cler. l. quisquis, C. ad leg. Iul. Maiest. l. is qui cum telo, C. ad leg. Cornel. de sicar. l. si quis persuaserit, C. de furt, l. vn. C. si quac. prad. potest. l. generaliter, in princ. ff. de calumn. l. si à seruo, ff. de condit. obturp. cauſ.* Farinac. *in praxi, tom. 5. quaſt. 123. à num. 77.* Guazin. *de defenſ. reor. defenſ. 33. cap. 14. num. 2.* ex plurib. Dueñas *axiom. iur. litter. A. num. 190.* Barboſ. *tract. variar. litter. A. axiom. 17. num. 2.*

378 ¶ Y no pareciò menor el prender los juezes Eclesiasticos a legos sin invocar el auxilio, pues nuestra ley abomina el que lo presuman, *in princip.* ibi: *Otro si, cerca de las executiones, y priſiones que algunos juezes Eccleſiaſticos preſumen de hazer en perſonas legas, &c.*

379 ¶ Y castiga con pena igual a los Notarios, por solo firmar, signar, ò entregar el mandamiento para prender sin invocar, vt patet ex nostra lege, despues de hablar con los Alguaziles, Fiscales, y executores, ibi:

380 ¶ *Y a qualeſquier eſcriuanos, y Notarios,*